P O R

NVESTRO COLEGIO

DE CARMELITAS DESCALZOS
de la primitiva Obſervancia de la Villa de
Mançanares:

C O N

EL PATRON, O PATRONOS DE LA
Capilla mayor del dicho Colegio.



ARA mayor inteligencia de la juſticia de nueſtro Colegio de Mançanares, ſe pone el hecho, quia ut ait Bart. in leg. Si ex plagis, §. Inclivo, ff. Ad legem Aquiliã, *ex facto ius oritur, & in facto ius eſt implicitum*, l. Aretuſa, ff. de ſtatu hominum, l. Omni agro deſerto, lib. 11. cum Decio, Iaſſ. & Belon, Menoch. cauſæ finarienſis, reſp. 2. art. 3. num. 25, tom. 3, de adipiſcenda poſſeſ. Greg. Lopez, Segura de Abalos, Carraſc. del Saez, & alij DD. l. 4. tit. 16. lib. 2. novæ Compilationis.

HECHO DEL PLEYTO,

NVeſtro Padre Fray Blas de San Alberto Difinidor mayor de nueſtra ſagrada Religion de Carmelitas Deſcalços de la primitiva Obſervancia, y Viſitador de la Provincia del Eſpiritu ſanto; diò licencia al Padre Rector, y Conventuales del Colegio de Carmelitas Deſcalços de Mançanares, para que pudieſſen dar el Patronato de la Capilla mayor del dicho Colegio a Iuã Baptiſta Salinas, y a doña Luiſa de la Cerda ſu muger. Hizoſe la Eſcriptura a primero de Diziembre del año de mil y quinientos y noventa y dos, ante Rafael Albarez Aſcrivano publico de la dicha Villa, y el precio que ſe diò por el dicho Patronato, y entierro fue mil, y quatrocientos ducados, los mil para redimir el cenſo, que tenìa el dicho Convento, y los docientos para pagar los

 reditos

reditos del dicho censo, que se debian. Y otros docientos ducados en ornamentos de plata para servicio del Altar mayor, y Capilla. Y es de notar que este censo, que diò, y reditos eran del dicho Patron. Y assi mismo se obligò a gastar otros mil ducados en hazer edificar la Capilla mayor a la traça, que se hiziesse la Iglesia hasta dejalla la dicha Capilla mayor con su reja de madera, con buena proporcion, y en ella a de estár siẽpre el SS. Sacramẽto. De suerte, que toda la cantidad que diò fueron dos mil y quatrocientos ducados en la forma dicha.

Las condiciones, que puso en la dicha Escriptura, fuera del Patronato son las siguientes.

La primera, que a los lados de la dicha Capilla mayor no a de aver, ni se puedan fundar otras Capillas, sino que la dicha Capilla mayor à de quedar libre, sin llegar a ella, y que todo lo demas assi de las Capillas colaterales, como en el demas edificio sea de la reja afuera, y en su correspondencia.

La segunda condicion, que en la dicha Capilla mayor los dichos Patronos án de poder en mitad della edificar su entierro, de bobeda, como les pareciere, poniendo encima tumba, paño, y reja de madera al rededor de la dicha tumba, como quisieren, sin que en este entierro se pueda enterrar otra persona alguna.

La tercera condicion, que en la dicha Capilla mayor no a de aver otro entierro ninguno, ni se pueda enterrar ninguna persona, aunq̃ sea Religioso de la dicha Orden.

Quarta condicion, que los dichos Patronos aun lado de la dicha Capilla mayor el mas cõveniẽte puedã hazer un apartado cerrado cõ su reja pequeña, y baja, dõde puedã la dicha doña Luysa, y señoras herederas, que con ella fueren estár, y oir Missa, de modo que el dicho apartado a de tener su llave, y puerta dentro de la dicha Capilla mayor. La qual à de tener la dicha doña Luisa, durante viviere, y despues el Patron, o Patronos, que le sucedieren para siempre jamas.

Quinta condicion, que el dicho Iuan Baptista de Salinas, aya de poner, y pueda poner sus armas juntas, o apartadas por partes, y lo mismo la dicha doña Luisa en las partes, q̃ quisieren, y en la dicha Capilla mayor no se ayã de poner otras armas algunas en retablo, ni en otra parte.

Sexta

Sexta condicion, que el dicho Convento aya de decir perpetuamente por los dichos Patronos, y sus difuntos veinte, y quatro Missas reçadas, y seys cantadas, con sus Ministros Diacono, y Subdiacono, y tres oficios de difũtos de nueve lecciones, y q̃ en todas las dichas Missas á de poner la cera el Convento en el Altar mayor, quatro velas, y dos sobre la tumba, y entierro, y los dias que se dixeren las dichas Misas cantadas, y reçadas, se àn de dezir responsos sobre las sepulturas de los susodichos, los responsos de las Missas cantadas, cantandos, y las Missas reçadas, reçados, y el dicho Convento con estas condiciones acetó, como mejor uviesse lugar en derecho, y se obligaron por ellos, y sus sucessores, &c. Y para su validacion dixeron que si fuera necessario, mas particular licencia del muy M.R.P. General, y Difinidores de la dicha Orden se obligaron el dicho Convento, y frayles a traer la dentro de tres meses, como fuere pedida, y para mas firmeça de la dicha Escriptura, concierto, y trato, juraron la dicha Escriptura. Este es puntualmente el hecho, como todo el consta de la Escriptura, a que me remito.

Y para probar la justicia del Convento, y que la dicha Escriptura no tuvo fuerça, ni valor, y fue nulo el cõtracto, y como tal se debe declarar, o por lo menos recindir por nulo, pongo los puntos siguientes,

1. Punto primero, que no obstante que aya passado tãto tiempo el dicho Patron, o Patronos no tienẽ prescripcion en la dicha Capilla.

2. Que la dicha Escriptura, y contracto fue nulo, y assi se debe recindir el dicho contracto.

3 El tercero, que aunque no tuviesse ninguna nulidad se à de recindir el dicho contrato, por lesion enormíssima, no obstante el juramento.

PVNTO PRIMERO.

Que no obstante que aya passado tanto tiempo el dicho Patron, o Patronos no tienen prescripcion en la dicha Capilla.

1. CON particular cuydado, y advertencia quise començar por la prescripcion, porq̃ siendo cierto que el titulo de Patron se prescribe con buena

se por quarenta años, aviendo passado casi cinquenta y tres años, que se hizo la Escriptura, parecerá a alguno no tener justicia el dicho Colegio: pero tiene tantos motivos, y tan justificados para el dia de oy intentar este pleito, como se verà en Memorial, que se presentarà aparte, y si es verdad, que si el Patron es ingrato a la Iglesia, se debe privar del Patronato, y lo pierde, como lo dize Surd. de aliment. tit. 7. q. 32. n. 9. & 10. & q. 38. num. 2. Vibian. in praxi iuris Patronatus, lib. 15. cap. 2. num. 4. con otros que refieren, lo qual corre sin controversia quando el dicho Patron no solo es ingrato sino perjudicial a la dicha Iglesia, y causa de que en la dicha Iglesia, o Capilla mayor no se celebren los oficios divinos con la autoridad, y decencia, que se deben celebrar, siendo ocasion de inquietud, y de que falte en las fiestas principales el concurso por razon de los dichos Patronos, que en estos casos, como todos convienen, y despues veremos, no se dá prescripcion, porque en qualquier tiempo, que se verificã las dichas causas, se puede tratar de recindir el dicho Patronato, como lo ponderò la Rota, in Lucana, iuris Patronatus, a 14. de Iulio de mil y seiscientos, y otras decissiones, que trae Postio tom. 2. decis. 532.

2 Pero aun no tenemos necessidad de esto, porque Eugenio Quarto en su Breve, que comiença *Et si debito*, que se hallara authentico en el Bulario de Fr. Manuel Rodriguez fol. 173. su Santidad cõcedio a la Congregacion de los Monjes de la Observancia sanctę Iustinæ, de la Orden de san Benito, que porque muchas vezes con ignorancia u otras causas los bienes de los dichos Conventos los retienen algunos, alegando que tienen prescripcion, su Sãtidad dize estas palabras: *Nos vollentes de remedio opportuno providere in favorem observantiæ Regularis ex certa scientia, motu proprio, ac de plenitudine potestatis Appostolicæ, vollumus, statuimus, & decernimus, quod contra præfatæ Congregationis Monasteria, loca, personas, & bona aliqua non currat præscriptio, nisi post lapsum sexaginta annorum, quoquidem indultum, tam in casibus, rebus, & bonis præteritis, quam futuris potestate, & scientia similibus extendi, & locum habere omninò vollumus. Non obstantibus quibuscunque in contrarium facientibus.*

3 Este previlegio de su Sanctidad, y Bula, que està en su observancia, y practica, se debe notar la eficacia del, porq todas las Bulas de los Romanos Pōtifices *habent vim legis*, l.1.ff.de const. Princip. §. Sed quod Principi, inst.de iure naturali. Navarr.consl.33.num.2.de pœnit & remis. *Ideoq perpetuæ sunt, quousque ab ipso Pontifice successore ve revocentur*.l. Arriani, l.de hęred. Cord.in regula S. Frācisci, cap.10. quęst.3.punt.1.part.3. Sanch.lib.8.de matrim.disp.28.q.2 num.47 Bazquez primæ secundæ, disput.151.cap.3.n,16. Suarez de legib.lib.1.cap.10.á num.4. Salas eodem tract. disp.1.sess.9, a num 60. Nabarr.cap.27.num.74, & alij.

4 Y es muy digno de considerar, que este previlegio, y Bula tiene toda la eficacia, que puede tener, porque es *ex certa scientia*, de cuya fuerça trata Augustin de Barbosa, de clausulis, usufrequent. clausula 59. y tambien es *ex motu proprio*, que tambien trata Barbosa citado, clausula 79. y es *de plenitudine potestatis Appostolicæ*, de que tambien trata el dicho Barbosa claus. 41. y las dichas clausulas son las mas eficaces, que pueden tener las Bulas Apostolicas, y quando su Santidad, o el Principe, *scribit de plenitudine potestatis nihil opponi potest, quod gratiam annullet* Mādosio ad reg. 16. cancell.q.7.num. 6. Moneta, de commutatione ultimar. volunt.cap.7, num.124. *Ac proinde operari, ut non possit aliquid opponi contra privilegium*. Ex Angel.cōsil 368. Serenissimus Princips, num. 2. in vers. 4, idem Dominus Tusch. practicar.concl.tom.1.concl.342.num. 2. *Sicut enim facta mentione talis potestatis nulla exceptio obijcit valet, nihil que opponi potest. Nec dici cur ita facis?* ut post Bald.in l.2.num. 39, cap.de servituti, & aqua, Abb.cons. 84.lib 1.con otros, que cita Thomas Sanchez.de matrimonio, lib. 2, disp.15. num. 3. *Quia Papa præsumitur motus ex causa rationabili*, Abb. in cap. Cum venissent, num.8, de Iudicijs, Rotta in Asien. Canonicatus, 5. de Iunij. 1595. Coram Iusto, apud Marches part.2 pag 221.

5. Ni es de consideracion, que este previlegio se concediesse pro Congregatione S. Benedicti, porque eo ipso, no solamente le compete a todos los Monasterios de su Orden, *Nam concessum uni Monasterio, domui, aut uni Provinciæ censetur concessum per extensionem omnibus Monasterijs, & Provincijs eiusdem Ordinis*: por previlegio de Iulio III. &

 servatum

servatum in praxi Enriquez lib.13,cap,48.§.Primero. lit. N.y consiguientemente por participacion lo communicā todas las Ordenes Mendicantes,en que no ay controversia ninguna, que latamente tratan todos los Doctores. Veaſe Fr.Manuel Rodriguez tom.1.qq.Regular,q.55.articul.18. Y deſte miſmo previlegio haze mencion el miſmo autor,tom.3.q.35.art.2.Portel.verbo Præſcribere, n. 2.Fr.Geronimo Rodriguez reſolu.115,num 2,donde afirma con todos los demas, que eſte previlegio gozan del los Mendicantes,que por ſer tan cierto eſto no me detengo en probarlo.

6 Otro previlegio concedió el miſmo Eugenio Quarto pro Monaſterio S.Paulæ eiuſdem Ordinis S.Benedicti, que eſtà authenticado en el tom,4.de Fr. Manuel Rodriguez, que comiença. *Ex Apoſtolicæ ſedis*, fol. 203,en que concedio, que no ſe pudiera preſcribir contra los bienes del Monaſterio,ſino deſpues de ciē años. Sus palabras ſon: *Cæterum cum idem Monaſterium ſpeciale membrum Apoſtolicæ ſedis,& propria Romani Pontificis ſedes exiſtat, ſtatuimus, & ſancimus,ut ſicut contra Romanam Eccleſiam non niſi centenaria currit præſcriptio,ſecundum conſtitutiones canonicas,& legitimas ſanctiones,ita quoque prædicto Monaſterio Minoris tēporis præſcriptio non obſiſtat.*

7 Deſte previlegio tambian haze mencion Fr. Manuel Rodriguez,Portel.Fr.Geronimo Rodriguez, Miranda, y todos los demas Autores,que tratan de previlegios,todos los quales afirman,ſin que aya controverſia,que eſtàn en practica:ni ſon contrarias a la diſpoſicion del Santo Concilio Tridentino,y que todos los Mendicantes alcançan los dichos previlegios,y eſtando authenticados,como eſtán en el quarto tomo de Fr.Manuel Rodriguez hazē plena probança en el fuero eſterior,& iuribus vulg. Y aſsi mi ſagrada Religion.que es una de las quatro Ordenes Mendicantes,de que no puede aver controverſia, le compete eſte previlegio, no ſolamente por participacion, ſino *de per ſe*,conforme al Breve de Clemente Octavo, que confirmó Gregorio Decimoquinto , que eſtà en nueſtros previlegios authenticados pag. 188, num. 2, ibi: *Et omnia, videlicet privilegia,indulta,&c. Etiam aliorum Ordinum, etiā Mendicantium Fratribus,perſonis, & bonis confraternitatibus, & alijs*

& alijs pijs locis, vel alios quomodelibet prædictis Ordinibus, & ex bonis concessa, & concedenda, &c. prædictis fratribus Discalceatis Ordinis B. Mariæ Virginis de monte Carmelo dominæ, & propriè, ac si de verbo ad verbum insererentur haberi volentes decernimus, & statuimus, & si opus est eadem nunc concedimus, & impartimur. Y assi no obstante que la Escriptura del dicho Patronato se hizo, como está dicho, a primero de Diciembre del año de 1592: (pues no se án cumplido los sesenta años) no se á podido prescribir el dicho Patronato, ni la prescripcion, que pueden alegar de los quarenta años no obsta: pues por razon de los dichos previlegios se requiere el tiempo, que està dicho.

8 Y aunqne no estuviessemos en fuerça de previlegios, bien notoria es la doctrina de Baldo, comunmente recibida in l. falsa, Cod, *Si ex falsis instrumentis*, ubi dicit *Quadrienium non currere durante ignorantiæ impedimento, etiam si per centum annos lapsus eßet tali impedimento detentus.* Y esta doctrina de Bald. como dize Sforzia, de restitutio. in integrum, part. 2, q. 89. art. 6, & 7. todo el mundo la â recibido, y como dice Iass. in dicta authentica, quas actiones, num. 35. ibi. *Esse perpetuo corde tenendum quadrienium non currere ignoranti*, Cardin. in Clementina 1. de restitut. in integrum, cap. 1. de præscript. Alexand. cons. 69. vol. 2, y latissimamẽte Craveta de antiquitate temp. part. 4. folios mihi 204. & sequentibus, donde responde a todo lo contrario, lo mismo, con otros muchos, que cita, lo tiene Thesaur. deciss. Pedemontana, 133. Iuego si es verdadera la doctrina de Bald. y comunmente recibida? *Ergo etiam post centum annos data ignorantia provabili, datur restitutio, quia tempus ad eam petendam non est lapsum.*

9 Esta misma doctrina tiene Antonio Ginense en su practica Eclesiastica q. 124. donde señalando las causas, que puede aver por ignorancia de la doctrina de Craveta, y de otros, dize que una dellas es quando ay varias, y nuevas mutaciones de los Prelados, ibi num. 3. *In Ecclesia enim sunt in consideratione, quando fuerunt variæ, & novæ mutationes Prælatorum, ob quas non fuit facultas iura Ecclesiæ investigare: ex talibus enim mutationibus præsumitur ignorantia, & non currit quadrienium, ex Glos. communitèr recepta, in cap.*

1. de

1.*de restit. in integrum. lib. 6.* quam pro singulari, sequitur Dec.in consf.36. Craveta citado num. 71. Y nuevamente tiene esta opinion Iuan Antonio Lanar consf.38. ibi: *Non esse ponere os in cœlum afirmare Ecclesiam restitui adversus praescriptiorum centenariam, cum quadrienium currat a die scientiae, & ignorantia propter novas mutationes Praelatorum praesumitur.* Donde latamente prosigue en favor de la misma Iglesia, y Rodrigo Suarez alegacion 15.num.6. dicit: *In favorem Ecclesiae fuisse iudicatum Neapoli, adversus fiscum, qui praetendebat praescripsisse ius pascendi in territorio Ecclesiae.*

10 Y lo que mas es, que muchos Doctores afirman: *Concedi restitutionem Ecclesiae adversus quadragenariam praescriptionem, etiam concurrente scientia ex speciali privilegio,* Clem. 1.de restitut in integr & ibi Cardos.quæst.9.Aret.consf.15 infin Rom.consf.125.num.4.Honded.consf.80,lib.2.n.86.

11 Que en nuestro Colegio de Mançanares por la mutacion de tantos Prelados, como á avido, pues el q̃ mas dura son tres años, y la mutaciō de Cōventuales, assi se puede presumir mas facilmente la ignorancia del contracto, iuxta lege, qui in alterius, ff.de Reg. iur.Alex. Socin. in l.Cum filius, §.Inst.ff.de verborum oblig. Y esta opinion, que *data iusta, & provabili ignorantia,* se concede la restitucion, l.Etiam, aunque sean passados quarenta años, es la mas verdadera, y conforme a derecho, y la tienen gravissimos Doctores, Bart.in l.1, §. Siquis autem, ff. de itin. actuque privato, & ibi Alexād.in Apostill.Abb. in cap.Vigilāte, de prescript. Y en el mismo lugar latissimamēte Felin, donde pone todos los demas Doctores, y dize que la opinion de Bart.es comunmente recibida, y conforme a ello se á juzgado muchas vezes, in Concilio Neapolitano, ut per Afflict.decis.37.&.decis.329. Lo mismo es sentimiento de la Rota Romana, decis.novis. diversorum, 1.p.387. Y quando tuviere alguna dificultad, siendo en favor de la Iglesia, se á de estàr por ella, y, *quod speciali iure adversus praescriptionem 40.annorum sit restituenda.* Es texto expresso in Clement unica, de restitut.in integrum, donde indistinctamente la Iglesia se restituye *Adversus lapsum temporis, ergo adversus praescriptionem, quae causatur ex cursu temporis.* Y assi generalmente lo entiende Abb.in cap.1, de præscript. num.10. Ni ay ninguna razon para restringillo, *si enim adversus*

adversus contractum datur restitutio, fortius adversus præscriptionem: pues el contracto es de iure gentium, y con consentimiento de las partes, l. Ex hoc iure, ff. De iustitia, & iure, y la prescripcion tan solamente es de iure civili causata, sin consentimiento de las partes: *Item actus iudiciales sunt muto favorabiles, ut detur litium finis*, cap. final. de dolo, & contumacia: pues acerca destos actos se restituye la Iglesia, luego mucho mas adversus præscriptionem extra iudiciale: y esta opinion latamēte defiende Abb. in cap. 1, de præscript. donde dize que es comunmente recibida, Curt. in authent. quas actiones, C. de sacros. Eccles. & in auth. de Eccles. titulis, §. Temporalibus, Glos. in cap. placuit, 2, 16. quæst. 3, Innoc. Papa, in cap. 1. de restit. in integrum, y otros muchos, que alega el Abad citado. Lo mismo tiene Cardi. Zabar. Imol. in dicta, Clementina unica, de restitut. in integrū, Rom. cōs. 123. circa primum dubium, & cons. 166. viso diligentèr, Ruin. qui de communi testatur cons. 133. volum. 4, & latè probat Sforzia Oddo, de restit. in integrū, part. 2, q. 89. Y assi presumiendose desta ignorancia por la mutacion de los Prelados, se debe conceder la dicha restitucion, aunque ayan passado no solo quarenta años, sino ciento, como dizen los DD. citados, y otros muchos, que brevitatis causæ omito.

12 Añadese a todo lo dicho, como despues probaremos, que en el dicho contracto ubo, è intervino lesion, y aviendola, aunque no sea inormissima, las Religiones tienen previlegio, de que se haze mencion en el compendio de los previlegios de la Compañia de Iesus, y en el cōpendio de la Orden Cisterciense, qne refiere Fr. Manuel Rodriguez tom. 3, qq. Regularum, q. 56, art. 2. ad finem, q̄ dice assi: *Quod si qua lessio in bonis, & usibus Monasteriorum Ordinis per quamvis cuiuscumque status, gradus, habitus, seû conditionis Ecclesiasticæ, seu secularis mundanæ, vel Regularis personarum, etiam si culpa Prælaterum, Monachorum, seu Procuratorū facta fuerit, ipso iure rescinditur, neq opus est aliquam in integrum restitutionem a quoquam super eam, quomodolibet interpratari, & hocius, & prævilegium, trahitur ad præterita, non dum decisa, præsentia, & futura, ita concessit Ioannes XXII Congregationis montis Olibeti.* Y assi dize el mismo Fr. Manuel Rodriguez, que esta concession se debe notar, porque la lesion, atento el

 derecho

derecho comun no se recinde despues de quarẽta años, por que estos bastan para prescribir contra la Iglesia, y acaba el articulo diciendo: *Quia atentis previlegijs, de quibus in superioribus fecimus mentionem contra bona, & iura Monasteriorum non præscribitur, nisi per spacium centum annorum, sicut præscribitur contra res, & iura Ecclesiæ Roman.*

13. Deste mismo previlegio hace mẽció Fr. Geronimo Rodriguez resolut. 115. num. 3, y dize que ai otro previlegio de Eugenio Quarto por la Congregacion de San Benito en Portugal, de que se puede ver a Cobarrubias acerca desta materia, regul. possessor, 3. p. §. 3. Molin. lib. 2, de iust. disp. 88. per totam, Lesio de iustit. lib. 2. cap, 6. dub. 8. & sequentib. Regin. tom 1. fori pœnit. lib. 10, num. 301. Y assi el dicho contracto se debe recindir por virtud deste previlegio, aunque ubiera avido culpa en el Prelado, y Convẽtuales, que otorgaron la dicha Escriptura, como lo dizen las palabras del Breve. *Ipso iure rescinditur neque opus est aliquam in integrum restitutionem à quoquam super eam, quomodolibet interpretari.* Y este previlegio, como el mismo dize *trahitur ad præterita non dum decisa, præsentia, & futura.* Ademas que en el dicho contracto, como despues veremos, intervino lesion inormissima:

14. Y Iacob Anton de Mauro hablando en terminos individuales de la enagenacion destos bienes de la Iglesia. q̃ es en nuestro caso, en la alegacion 33. num. 6. dize estas palabras *Ex quibus infertur illatio, quod inspecto territorio, prout erat tempore concessionis, & modica pensione resultavit eminentissimum damnum, & inormissimam læsio, quo casu restitutio in integrum non regulatur quatrienio, sed perpetuo, secundum Ant. de Butrio, Immol. in cap 1. de restitut. in integrum, & pluribus relatis firmat Hieron. Grat. in resp. 143. col. 1, in 2. lib. responsoriũ.* Y es tan favorable este remedio que aun sin estàr pedido por la Iglesia, se debia suplir, y mediante el recindir el dicho concierto, y restituir a la Iglesia, ut post Bart. in l. 1. vers. Quæro. quid si non dico, ff. de exceptionibus, & Ant. de Butr. in cap. Cõstitutus, de Religiosis domibus, & alios quos allegat, & probat Iacob Ant. de Mauro citado, n. 8, por estas palabras: *Etsi dicatur, quòdo hæc restitutio nõ fuit petita. Advertatur, quia in suplicatione narratur cõcessio, cõcluditur in nullitate eius, & inormissima evidẽtissima lesione Ecclesiæ, & fuit petitũ cõdemnari Comitem ad restituendum cum clausula omni*

meliori

meliori modo Eclesiarum exposcente favore, & demum in articulis Ecclesia id deducitur, & patet ab arti. decimo, & sic fuit narratum factum ex quo resultat ista restitutio, satis hoc videtur petitum absque alia conclusione expressa, ut declarat Bart. in leg. 1. vers. Quaro, quid si non dico, de except. & pracipuè in illis verbis: Omni meliori modo Ecclesiarū exposcente favore per ea, qua de ista clausula possuit Parisius de syndicat. in verbo An actum in cap. Detestantes, columna 4. charta mihi 97. & ad hoc facit elegans decis. Gloss. ubi Ant. de Butr. in cap. Constitutus, in verbo Iusta ratione de Religiosis domibus, ubi vollùit, quod si quis petit rem restitui, & ad restitutionem illius rei obtinendam erat necesse primo recindere contractum, cuius occasione reus tenebat rem satis dicitur patere recinctionem petendorum, inferens, quod si minor tanquam læssus in contractu venditionis petat rem, quam vendidit, & tradidit sibi restitui, satis videtur petere per restitutionē in integrum rescindi contractum, sequitur Alexandro in Rubr. quia admittum, & secundum hanc opinionem consuluit Dec. in cons. 146. columm. 3. vers. 2. Y aunque aya passado tanto tiempo, el dia de oy se puede pedir, q̃ se recinda el contracto: pues de la misma Escriptura consta la enormissima lesion y daño, que se siguió, y sigue de aver vẽdido el dicho Patronazgo, q̃ es *quadam servitus*, como lo notò Baldo in cons. 26. & Alexand. in cons. 16, vol. 1. y Capilla mayor, con todos los demas derechos en tan poco precio.

15. Allegasse a todo lo dicho, que nuestro Collegio de Mançanares muchas vezes, reconociendo el agravio, á intentado no guardarle derecho de Patron, y para la possession de los quarenta años, que ponen los Doctores, avia de ser quieta, y pacifica, cõforme el text. in l. Motæ litis, C od. de rei vindic. l. Sicut. Cod. De præscriptionib. 30, & 40, annorum, l. ut perfectio. C. de anuuali exceptio, & ibi DD. Y para impedir la prescripcion destos derechos incorporales, como nota Baldo in l. 2, C. de servitutis, & aqua, n. 2. ibi: *Nota, quod prascriptio in corporalium interrumpitur per contraditionem adversarij, & eius inpatientiam.* Y latamamente Bald. de præscriptionib. 3. p. 6, part. Principal. q. 4. num. 40 cum sequentibus. & l Honores. §. final. ff. de Curionibus, ibi: *Si contrariam voluntatem, vel acta prasidis, vel apud ipsū ordinem, vel aliquo modo contestatus sit.* Como lo nota Ioan. Igneus in repetitione, l. Necessarius, §. Non aliás, num. 174

ff. Ad

ff. Ad Senatus consultum Silamnium. Y esta interrupciõ la à hecho muchas vezes nuestro Colegio, y el dicho Patrõ á acudido a nuestro Padre General, quexandose que no le guardava el dicho Colegio las preeminencias, y demas derechos de Patron, y assi en rigor no á tenido la possession quieta, y pacifica de quarenta años, advirtiendo juntamẽte, que quãdo se hizo la dicha Escriptura no se avia hecho la Capilla, ni se hizo en algunos años, y desde que se acabò y perficionò se aviá de contar los 40. años, ex iuribus vulg.

16. Ademas, que aunque el contracto de su principio fuera valido, respecto de las circunstancias que concurren el dia de oy en los Patronos, que sucedieron al primero, se avia de recindir el dicho contracto, por ser perjudicial al dicho Colegio, y Capilla mayor, como todos confiessan de los contractos hechos por la Republica si se verifican ser dañosos en qualquier tiempo, ex iurib. vulg. & maior favor debetur Ecclesiæ, quam Reipublicę, Felin. in cap. Nõ nulli, num. 23. de rescript. Rotra decis. 454. part. 1. Y que lo aya se probara plenamente con suficiente numero de testigos, y assi el intentar el dia de oy este pleyto el dicho Colegio tiene suficientes causas para ello, que aunque no fuera mas sino la ingratitud de los Patronos, mala correspõdencia, y perturbar muchas vezes los Oficios divinos, y todo lo demas que avemos referido al principio, y se probara, ninguno puede negar que no son suficientes : no solo para que el Colegio intente este pleyto, sino para que a los dichos Patronos se les pribe del dicho Patronato, aunque tuviera toda la firmeça, y ubieran dado suficiente dotaciõ a la dicha Capilla, que nada desto á intervenido, como despues latamente probaremos. Con lo qual me parece dar fin a este primer Punto, y con lo demas, que alegaremos en los que se siguen, quedara mas confirmada esta doctrina.

PVNTO SEGVNDO.

QVE LA DICHA ESCRIPTVRA FVE NVLA, *y assi se debe recindir el dicho contracto.*

17. Este

17  STE derecho del Patronato si se mira a la antiguedad, aunque los titulos sean muy justificados, y pertenezcan los dichos Patronatos a grãdes Señores, siempre tienen en si alguna sospecha, y assi se debẽ restringir, como lo pondera muy bien Renato Chopino en su libro primero de sacra politica, tit. 7. num. 27. donde se lamẽta de los Patronatos, que tienen los grandes Señores, que para ajustar el derecho del Patronato no tiene poca dificultad.

18. Y antiguamente ubo tan pocos Patronatos concedidos a personas seculares, como lo afirma la Glos in cap. Piæ mentis. 16. q. 7. y en tiempo de Gelasio I. que tenia la silla por los años de 495, los seglares ningun derecho tenian en las Iglesias, aunque las uviessen fundado, y dotado, sino solamente el Patronato, que llamaban *possessionis additum*, que otros llaman *frequentationis*, el qual le cõviene a todos los Christianos, como lo dize el mismo Pontifice en el dicho cap. Piæ mentis. que mirado este Patronato, y previlegio solo era mayor facultad, y mas amplia liberalidad de frequentar, y morar en las Iglesias, que como dize el Pontifice: *Qui additus omnibus Christianis datur, eis tamen liberalius conceditur*. Con solo este derecho se cõtentavan por mucho, que ubieran hecho en favor de la Iglesia las personas seculares por grandes Señores, que fuesen, despues en el Concilio Toletano IX. de quo in capite decernimus, 16. q. 7. se diò facultad para tener derecho de presentar.

19. En tiempo de Innocencio VIII. en el Breve que dió año de 1485. que se hallara en el primer tomo del Bulario, pag. 377. que comiença, *Cum ab Apostolica, &c.* Revocô todas las concessiones hechas por qualesquier Romanos Pontifices, por razon de Iuris Patronatus para los beneficios electivos, y para los que no lo son: *Quatenus qui impetrarunt fructus eorum ad medietatem veri valoris non auxerunt, vel Ecclesias de novo ineis, non adificaverunt, seũ fundi-tus destructorunt non adificaverunt.* y el edificar una Iglesia, o Capilla es hacerla de nuevo toda, como latamente escrive Berous. cons. 4. lib. 1. num. 27. cum sequentibus:

Quinimo

Quinimo ipsa ædificatio debet esse de materia non vili, Rota decis.306. part.1, diversorum,num.1. & 2. Y lo mismo se determina en la misma decision,num.5.*de reparante fundum Ecclesiæ,quia hoc non est dotare Ecclesiam,sed eius dotem, seu fundũ meliorare.* l.Augere, Geniniano,cõs.32,Rota decis.457, lib. 1.diversor, n. 18 que no es suficiente para Patronato.

20. Despues Adriano VI. en su Bula,que comiença *Sãtissimus*,año de 1522. que se hallarà en el Bulario, tom. 1, pag.549,hizo la misma revocacion,que avia hecho Innocencio VIII. aunque los dichos Patronatos sean hechos *Consistorialitèr,& ad favorem cuiuscumque personæ, vel locijs pijs.* Y quanto a los beneficios,que no son electivos revocò los dichos Patronatos *si impetrantes fructus eorum ad medietatem veri valoris,non auxerint,vel Ecclesias de novo non construxerint.* De la misma manera q̃ lo determinô Inocencio Octavo.

21. Despues del sancto Concilio Tridentino,sess.14. de reformat.& sess.25.cap.9.de reformat.todos los Patronatos adquiridos los anulò, sino fuessen *ratione fundationis, vel dotationis Ecclesiæ, vel ex præscriptione immemoriali.* las palabras del santo Concilio son estas,en la sess.14.cap. 12. *Nemo etiam cuiusvis dignitatis Ecclesiasticæ,vel sæcularis,quacumque ratione,nisi Ecclesiam,beneficium.aut Capilleam de novo fundaverit,& construxerit,seu iam erectam,quæ tamen,sine sufficiente dote fuerit de suis proprijs,& Patrimonialis bonis competentèr doctaverit,ius Patronatus impetrare,aut obtinere posit aut debeat.* Y lo notan Augustin de Barbosa in Pastorali 3. p. allegat. 70, n. 1, & seqq. y en las collectaneas sobre el mismo consilio: *Sub nomine fundationis intelligenda est constructio,quia construens Ecclesiam in communi modo loquendi fundare eam dicitur,* como nota Gonçalez ad regulam cancellariç,Glos.18.num. 52. & alij.

22. Desuerte,que para ser uno Patron se requiere *o fundacion,o extruccion,o dotacion de la Iglesia,o Capilla,*como esta va determinado in cap. Piæ mentis,16. q.7. cap. Filijs, cap. Quicumque, 16. quæst.7. cap. Abbatem,18. quęst. 1. cap. Nobis de iure Patronatus,y asi vulgarmente se dize, *Patronum faciunt,dos ædificatio,fundus,* Abb. cons. 54, lib. 1. & cons. 64. lib. 4, Paulus Parisius cons. 35. & 47. volum. 4. Selva de beneffic. 1. part. q. 5, num. 22, Garcia 5, part. de

beneffic.

benef fic.cap.9. num. 36. Auguſtin de Barboſa 3. part. de poteſtate Epiſcopi, allegat. 70. & univerſo iur. Eccleſiaſt.
23. Y es de notar que eſta diſpoſicion del Santo Concilio Tridentino habla de los Patronatos, que ſe fundarẽ deſpues della pero ſu diſpoſicion ſe eſtiende a todos los fundados, que aunque ſea verdad, que *lex futura reſpiciat, non præterita*, l. leges Cod. de legibus, pero con todo, eſta diſpoſicion del Sancto Concilio Tridentino: *Eſt iuris antiqui declaratoria, ac proinde trahi debet ad præterita*, como lo prueba latamente con muchos Doctores Auguſtin de Barboſa in collect. ad cap, 2, num. 3. de conſtitutionib.
24 Y muchos Doctores, y muy graves, quieren que para adquirir el dicho Patronato ſe requieren las tres coſas copulativamente, conviene a ſaber *fundum, conſtructionem, & dotem, ſive ab uno, ſive adverſis*. Roch de Curte de iure Patronat. in princip. n. 3, in fin. & num. 4 & in verbo, Eccleſ. fundavit, num 2, q. 2. & verb. Conſtruxit, num. 3, q. 3. & verb. Dotavit, num. 1. Abb. conſ. 106. num. 2, colum. 1, in fine, verſ. Quod etiam part. 2. & in cap. Ad audientiam, num. 4. de Eccleſ. ædif. Ioan. de Anania conſ. 24. num. 4. verſ. Illud probo. Gregor. Lopez l. 1, Gloſ. 3 tít. 15. part. 1. Perez tom. 1. Ordinam. fol. 136, verſ. Fundatione igitur, & fol. 137. verſ. Sexto quęritur, Monet. de commutat. ult. voluntat. cap. 10. num. 202. verſ. Ego verò. Nicol. Garc. de beneffic. part. 5. cap. 9. num. 44. Caſſad. deciſ 6, num. 20. de iure Patron. Y no ſe puede negar, que eſta opinion ſea probabiliſsima por la autoridad de tantos Doctores, y tan graves, y ſuficiente para juzgar por ella; pero cõfieſſo que la contraria lo es tambien, que baſta qualquiera de las coſas *ex ſola conſtructione, vel dotatione, &c.*
25 Advierto tambien, que aunque ſea verdad, y es la mas comun opinion, que ſigue Seraphino deciſ. 499. num. 4. que el Sancto Cõcilio Trident. no revocó los previlegios de Patronatos, que proceden *ex cauſa oneroſa*, ſino los que proceden *ex cauſa gratioſa*, mas ſe à de advertir, que para que el previ egio ſe diga ſer, ex cauſa oneroſa, *expectari debet, an illud, quod expenſum fuit æquivaleat conceſsioni*, porque ſino ay eſta equivalencia, la dicha conceſsion no ſe dize oneroſa, ſino gracioſa, como lo determinó la Rota, deciſ. 469, apud Farinat. 3. part. recent. & in Cæſar Auguſtana

de Mela, a catorce de Noviembre de 1616. impressa por Massobr. que refiere tambien Agustin de Barbosa, de universo iure Ecclesiastico, lib. 3. cap. 12. num. 65. pero es de advertir, con el mismo Massobr. citado, num. 54. que como el santo Concilio Tridẽtino, renueve en este decreto todos los decretos de los Romanos Pontifices, es preciso, que aunque se alegue, que el dicho Patronato se dió por causa onerosa, que se á de especificar, que es por razon de fundacion, o dotacion, &c. Y sino se especifica no se puede entender si es por causa onerosa, sino graciosa, como lo dice el mismo Massobr.

26. El Patronato, que se adquiere *ratione extructionis, seu ædificationis*, de la Iglesia, o Capilla a de ser *si suis sumptibus Ecclesiam, vel Capellam ædificaverit*, cap. Nobis, de iure Patronatus, dicto cap. Pię mentis. cap. Monasterium, cap. Filijs 16. quæst. 7. y lo mismo es, si de nuevo se reêdifica la Igleglesia, o Capilla, totalmente destruyda, y asolada de tal manera, que la dicha Iglesia, o Capilla tenga necessidad de nova consecratione, vel benedictione. Lo contrario se á de decir, *si reêdificaretur Ecclesia non penitus destructa*, como lo tienen Abb in cap. 3. de iure Patronatus, num. 1, & 11. Berorio num. 56. Iass. in l. 1. §. Siquis ædificium, n. 4. de novo oper. munit. Rochus de iure Patronat. in verbo. Construxerit, num. 12. Lambertinus de eod. tract. part. 1. lib. 1, q. 6. princip. art. 3. num. 2, y 3. Menoch. cons. 90. n. 27 & cons. 336. num. 5. cum seqq. Nicolas. Garc. Gonçalez, Barbosa, & alij, quam plurimi. Y como advierte muy bien Stephan. Grat. dicept. forens. cap. 177. num. 26. donde dice: *Quod adquirendum ius Patronatus, ex reparatione requiritur totalis restauratio ipsius Ecclesiæ funditus directæ*. Como lo à declarado muchas veces la Rota, decision 306. part. 3, diversorum; si en el Altar ya destruydo se puede fundar Capilla, y aver Patronato, es comun opinion, y claramente determina que si el Santo Concilio Tridentino, en la sess. citada, ibi: *Nisi Ecclesiam beneficium, aut Capellam de novo fundaverit*, como consta de la diccion *aut*, que en su naturaleza propriamente es *disiuntiva*, l. Si ex toto, §. 1. ff. de leg. 1 l. Ille, aut ille, in principio, ff. de leg. 3. l. Titio, ff. de leg. 2. Roland. á Valle, cons. 99. num. 56. tom. 4. & distinguit sensum, & verba, Parisio cons. 91. num. 29. lib. 2. Nata

cons.

conf.665.num 26,volum.4, Honded.conf.35.num. 17. vol.2 *Et est alternativa,quæ importat idem quod,seu, au,sive,* Bald.conf 45,& conf.450, lib. 5, Roman. conf. 176, n. 7. Tusco tom.2,lit.D.concl.244.num.8. *Et ad verificationẽ sufficit alteram partem esse verã.* l. Si heredi plures. ff. de cód. institut.l.Siquis,ita stipulatus fuerit,infine,ff. de verbor. obligat tradunt Bart. Peretto ad extravag. ambiciose, in verbo Vsibus,num.20.donde la Glof 1,in cap. Cum plures,de offic,delegati,num.6. *dicit,quod ista alternativa,& tribuit actum cuilibet insolidum.* A quien siguen comunmente los DD Archidiacon.Ioan.Andreas,Domin.& Franch. & alij,quam plurimi,donde siendo disposicion del santo Concilio Tridentino,como esta dicho,que para alcançar el Patronato en alguna Iglesia,o beneficio,o Capilla se requiere nueva edificacion,o reèdificacion, de tal manera que tenga necessidad de nueva consagracion,o bendiciõ. Esto corre igualmẽte assi en la Iglesia, como en beneficio o Capilla: pues la diccion *aut* es disiuntiva, y se verifica en qualquiera de las tres cosas.

27 Por la fundacion tambien se adquiere el dicho Patronato, *si fundum dederis ad Ecclesiam ædificandam, vel Capellam,* como se determina in cap. Nobis, de iure Patronatus & cap Piæ mentis,16,q 7 & cap, Abbatem,17,q.2,y es comun de todos. Advierte tambien Lambertino, de iure Patronatus,part.1,lib 1.quæst.2,art.3,num.1,y 2. y comunmente los DD. *Nec qualibet fundi donatio tribuit ius Patronatus,sed necessarium est,ut totum dominium transferat,* como lo resuelbe tambien Mascobrio in sua praxi,habendi concursum,præludio 7, num.18.

28 Lo ultimo,porque se adquiere el dicho Patronato es, *ratione dotis sivè certi redditus asignatio Ecclesiæ facta,* cap. Filijs,& cap. Quicumque,16,quæst.7, undè illud adducitur per Glos,dicto cap. Pię mentis, *Patronum faciunt dos, ædificatio,fundus.* Y como es disposicion del Santo Cõcilio Tridentino citado,porque por compra,y venta no se puede adquirir Patronato de la Iglesia, o Capilla, cap. Quia Clerici,6.de iure Patronatus. *Quin potius,qui tale ius in Ecclesia emerit est illo expoliandus,quia ius Patronatus,neque emi, vel vendi potest.* cap.de iure,eod.tit. Azor instr. morales,p. 2,lib.6,cap.20.q 8,Suarez de Relig. to.1,lib.4.de simonia

cap. 28, num. 17, cum sequentibus, Redoan. de simonia, Bonacina in simili tractatu de simonia, q. 4. §. 11. num. 3.

28. Y seá de notar, que si el que edifica la Iglesia, o Capilla, la dote no es suficiéte, (que despues diremos qual sea esta) no adquiere *ius Patronatus*, sino se dice bien hechor, como lo advierte Lambertino citado. dicto lib. 1, p. 1, q. 5, num. 11, Garcia citado, dicta part. 5, cap. 9. num. 52. Alois. Ricc. in praxi rerum fori Eccles. resolut. 123, num. 3, vers. Declaratur, Armendar. ad Recop. legum, Navarrę, lib. 4, tit. 30. l. 1, de iure patronat. num. 31. *Prout neque acquirit, quis ex augmento dotis*, secundum Alois Ricc. in d. praxi, resolut. 150, Steph. Gratian. disceptat. forens. cap. 177 n. 24, & 26, Rot. decis. 521 part. 2. recent. Agustin de Barbo. de offic. potestat. Episc. part, 3, alleg, 70, n. 15. & in collect. ad cap. Quoniam, 3. num. 9, de iure patronat. *Debet enim prius constare dotem primam fuisse reductam de esse ad non esse, ut quis ratione illius secundæ acquirat ius patronatus*, ut benè ait Gonzal. ad reg. 8, cancell. Glos. 18, num. 53, lo qual se verifica, aunque el Ordinario, y el Prelado superior aya dado licencia, porque siendo insuficiente el dote no se puede adquirir Patronato, aunque sea con licencia de Comunidad, y superior, *Quia insufficientèr dotans absolutè non dotat*, sic Glos. in cap. Quicumque, 2, 16, q. 7, Barbosa citado, de potestate Episc. alleg. 70, num, 13. Garcia citado, num. 53, Azor. 2, part. lib. 6, cap. 16, q. 6, in fine. Stephan. Gratian. disceptat. forens. cap. 177, num. 24, & 25, Riccius praxi resolut. 150, & resolu. 172. Gōzal. Glos. 18, y la razon es, *quia nequit Episcopus, vèl Prælatus ob dotis augmentum hanc servitutem imponere*. Como claramente se colige del Santo Cōcilio Tridentino, sess 25, cap. 9, de reformat. ibi: *Ex augmēto dotis*, y lo tiene Barbosa citado num. 16.

29. Pero tambien es cierto, que si muchos se juntan a dotar una Iglesia, o Capilla, aunque cada uno no la dote perfectamente si todos juntos vienen a dar el dote suficiēte, todos vienen a ser Patronos, como lo dize Abbas in c. Ad audientiam, 1, de Eccles. ædificandis, num. 4, & in rubric. de iure patronat. num. 6. Azor q. 6, Garcia dicta 5. p. cap. 9, num. 53. donde trae una declaracion de la sagrada Congregacion del S Concilio de Trento, y para alcançar el dicho Patronato por razō de dotar la Iglesia, o Capilla.

parvum

parum refert antecedat, vel subsequatur dos Ecclesiæ, vel Capellæ constructione, ut Patronatus obtineat semper; tamen in limine fundationis, curandum est, ut dos assignetur competentèr, ne contingat Ecclesiam, vel Capellam in dotatam manere.

30. Y se debe advertir, que para alcançar el Patronato de un Cóvento, siendo Iglesia de Regulares, no se adquiere el dicho Patronato por sola la fundacion, o dotacion, si no es menester particular previlegio de su Santidad, como lo tienen Mohed. decis. 340, aliàs 10, num. 5. de iure Patronat. Cov. in Reg. possessor. p. 2, §, 10, num 3. vers. alter casus, Lambertin. lib. 2, q. 5, part. 1, art. 1, n. 10. & 11. Rotta decis. 563, vers. non obstat, & decis. 564. num. 2. & 3. & decis, 572. num. 2, & decis. 574. num 1. part. 4. divers. Y decis. 421. num. 2 p. 2. recent. Ferentill. alios comulans, in annot. ad decis, 1. Burat. num, 15, y lo tiene Barbosa. de univers. iure Ecclesiastico, lib. 3. cap. 12 num. 48. & in cap. Nobis de iure Patronat. de sus collectaneas num, 10, y esta misma sentencia tiene Castro Palao tom. 2, tract. 13, disp. 2, punt. 2. num. 4, donde tambien cita otros autores. Esta doctrina corre indistintamente en el Patron de la Capilla mayor de los Regulares, porque absolutamēte se dize Patron del Convento, y de toda la Iglesia, no obstante que ayga otras Capillas.

31 Que dote debe el Patron dar a la Iglesia, para alcançar el Patronato por razon de dote, el Santo Cócilio Tridentino dize *Sufficiente dote fuerit de suis proprijs bonis competenter dotaverit.* Y esto aūque se dexa al arbitrio del Prelado, y que este se presume *ex diuturnitate temporis*; pero en qualquier tiempo q̄ conste que el dicho dote no fue suficiente para reèdificar la Iglesia de nuevo, y juntamente dejandole alguna rēta perpetua para los reparos de dicha Iglesia, o Capilla, no se dize dote suficiente, como muchas vezes lo à ponderado la Rota, in Toletana iuris Patronat. impressa por Bibian. despues de la practica, que haze de iure patronat. a 11, de Febrero de 1627, y lo nota Bibian. en su dicha practica lib. 2. cap. 4, num. 17, & sequentibus, segun la ultima impression de Roma, y Postio tom. 2, decis. 728. Trae otras quatro decisiones en esta conformidad de la Rota, y Barbosa de universo iure Ecclesiastic. lib. 2, cap. 2, num. 2, trata tambien qual sea dote suficiéte

y aunq̄

y aũque es verdad, que en el num. 23, dize que las Iglesias de los Mendicantes pueden sin dote edificar *sicut & quæ in Monasterijs illis ædificantur, quæ habent redditus*, pero esto no obsta, que el Patron de la Iglesia, o Capilla no la aya de dotar suficientemente, como todos confiessan, desuerte, que en comun sentimiento de la Rota aquel dà, y señala suficiente dote, que es suficiente para labrar desde sus fundamentos la Iglesia, o Capilla, y juntamente renta perpetua, para el reparo della, conforme el cap. Nemo Ecclesiarum, de consecratione, debe señalar dote, *ad luminaria, & stipendia custodum*, y se nota en el cap. 1. de sensib. y lo nota la Glos. in cap. secundum canonicam, 23, q. 8. *Hæc autem dos mansus appellatur*, y dicto cap. 1, de sensibus, *idest saltim tanta pars agri fertilis, quanta pars bobum colere potest*, S. Antoninus, part. 3, tit. 12, cap. 2. Otalora de nobilitate 2, part. 3. part. num. 3. Y Riccio in praxi resolut. 123. num. 3. vers. declaratur, & resolut, 164. trata *quanta dos constituit debeat a Patronis, ut acquiratur ius Patronatus videatur.*

32 De todo lo dicho, como doctrina comun, y recibida de los Doctores se infiere en buena consequencia, que el dicho Patron de la Capilla mayor de nuestro Colegio de Mançanares no tiene titulo justificado para podello ser, porque ni el edificò la dicha Capilla mayor a su costa: pues esto lo hizo el dicho Colegio, ni la dotó suficientemente, y assi ni *ratione fundationis, extructionis, & dotationis*, que son las causas legitimas para obtener justificadamente el titulo de Patron, conforme a derecho, y disposicion del Sancto Concilio Tridentino, no puede tener el dicho titulo de Patrõ: pues mirada la Escriptura que se otorgò del dicho Patronato, solo dió, entrando el censo, y reditos, que eran suyos, dos mil y quatrocientos ducados en la forma, que està dicha, y sola la fabrica de la dicha Capilla mayor costó, y vale mas de cinco mil ducados.

33 Y para mas justificar el titulo legitimo que tiene el dicho Colegio me pareciô conveniente poner las nulidades, que tubo la dicha Escriptura, que se hizo, para lo qual supongo, que por dos vias, y caminos puede la Iglesia pedir que se le restituyga lo que enagenò. Lo primero, si sin causa legitima lo enagenô: *Et tunc non petit restitutionem quasi validus fuerit contractus alienationis, factus, sed petit*

restit utionem

restitutionem rei, cuius dominium transferri in alterum non potuit. Lo segundo puede pedir, *quia, esto fuerit alienata, ex legitima causa, & debita solemnitate adfuit in pretio enormiter læsa*, Cõforme al texto, in cap. Ad nostrum, de rebus Ecclesijs non alienand. & ibi communitèr DD. En este punto tratamos de la primera accion, y en el punto tercero trataremos de la otra.

35. Pues faltando la causa legitima para enagenar los bienes Ecclesiasticos la tal enagenaciõ es nula no solamẽte en el fuero exterior, sino en conciencia Panormitanus cap. 1. de integrum restit. num. 17. cap. Tua de ijs, quæ fiũt à Prælato. num. 8. cap. Nulli, de rebus Eccles. non alienandis, num. 7. Cobar. con otros muchos, que refiere lib. 2. variar. cap. 17. Molina de contract. tract. 2. disp. 468. vers. Sexta conclus. Bonacina disp. 3. de contractib. feudi q. 8. punt. 4. num. 15 y se comprueba claramente, ex cap. sine except. 12, quęst. 2, en el qual se declara, que *nulla sit alienatio, quæ in utilitatem Ecclesiæ non cedit*; & cap. 1. de reb. Eccles. non alienandis, in 6, donde se declara, que *Irrita esse alienatio cui desficit legitima causa alienationis*. Lo mismo se determina in extrabagante ambiciosè eodem titulo. Y para intentar esta accion, y que no ubo legitima causa para hazerla basta q̃ se pruebe, o conste que la dicha alienacion no fue en mayor provecho de la Iglesia, como uniformemente convienen los DD. citados, a que me refiero, y conteniendo los dichos decretos clausulas irritantes: *Nec consuetudo poterit aliqualitèr procedere.* Alex lib. 2, cons. 199. num. 13. & lib. 6. cons. 134. num. 33. a quien refiere, y sigue Thusc. practicar. litt. C. conclus. 816, ex Ant. Gabriel. Gonzal. Farinat. Herom. Gabriel. Ruino, Moneta, Barbosa claus. 40. num. 35. Anguiano, deleg. lib. 2. controv. 20. num. 18. & 19.

36 Y para que se vea esta verdad, se debe advertir, como principio cierto, que todos los bienes Ecclesiasticos, acciones, y derechos el Prelado, y Comunidad, no son Señores absolutamente de los dichos bienes, como lo son los seglares de los que posseèn, y por esto no puedẽ hazer donaciones, obligaciones, ni contractos en perjuycio, y daño de los dichos bienes, y todos los que hizieren son nulos, y es expresso derecho, que si el Patron en la fundacion, o dotacion de la Iglesia, o Capilla el contracto, que haze es en

perju-

perjuycio de la Iglesia,o Convento,fuera de la nulidad,el Prelado,y Convento no lo puedo hacer,ut in cap. Præter ea de iure Patronatus,& est alius textus in authent. Sicut alienat.Cod.de sacrosanct.Eccles.del qual text.colije Antonio Ginense en su practica Ecclesiastica,q.341, num.4. Folios mihi 384. que si el Patrō en el Patronato,en la misma dotacion,que haze a la Iglesia pone carga de Missas, q̄ excede a la dotacion,aunque el Prelado las admita se á de moderar conforme a la renta,y no ay obligacion de decir las Missas,ni las pueden decir,no obstante, que conste de la dicha carga de Missas por razon del Patronato ,porque es distincta cosa Patronato,que imposicion de Missas, como muchas vezes lo à determinado la Rota,de aqui se origina q̄ si la Iglesia,o Cōvēto por razō de alguna justa causa concede alguna cosa a alguno;siendo meramente gracia, la tal concesion no se entiende perpetuamente,y que passe a sus herederos,sino personal,Glos.singularis,in cap.Cū venissent,de institut.y lo tiene el dicho Marco Alt. Genuense, citado,q.146.num 2.fol mihi 186,y la razon es la dicha,porque los Prelados,y Comunidades Ecclesiasticas no son señores absolutos de los dichos vienes,y acciones, como lo son los seglares,y por eso no pueden hacer acciones graciosas en perjuyzio de la Iglesia,y bienes Ecclesiasticos,y si las hizieren son nulas,de que latamente,con muchos Autores,y textos prueba esta verdad.Mar. Alt. tract. de immunitat.Eccles.tom 2.disp,16.cap.1.a q̄ me remito.

37 Y aunque los dichos Prelados tengan la administraciō de los dichos vienes Ecclesiasticos,cō todo eso no pueden donar. *Et licet quis habeat amplam administrationem non potest donare*, ex lege contra iuris.§.final. ff. de pactis. No negamos q̄ el Prelado,y Comunidad no puedan hazer algunas donaciones,pero á de ser en poca cantidad,y no perpetuas,cap.2.de donationib.Tapia in authen. ingresse super verbo sua,cap.6, num 90,Porticius cons.114.num 14. Pereira decis.65.Brito de locato,1.p.Rubr.§.4 n.5.y para q̄ estas donaciones les pueda hazer el Convento perpetuas an de ser *propter remunerationem*,y para que sea remuneratoria,y valida en el caso presente de los bienes que tienen en administracion,y no son proprios es necessario *esse talia obsequia,ut ab ea petenda competat actio*, ut tradidit Tiraq.

in

in l. Si unquam, verbo donatione largitus, num. 108, Dec. consf. 201, num 6. Pinel. in l, 1. Cod. de bonis maternis, par. 3. num. 59. Borrel, in summa, decis. part 3. tit. 9 num. 161. Ponte consl. 59, n, 22, lib. 1, Giurba ad statut. Mesanerésis, cap, 1, Glos. 10, num. 15, Castillo tom. 5. cap. 80, num. 37. Garcia de coniugal. Aquestu, num. 54, el qual resuelbe, q̃ *Obsequia ab amico facta donationem remuneratoriam non inducecere.* Y es expreso texto in cap. Relato, de testamentis, ibi: *Iusta servicij merita, & ex hoc dicitur remuneratorias donationes non ex obsequijs ex quibus actio competat; provenientes nullo modo a gratuitis differre, ut post plures probat.* Cabedo deciss. 36. num 6. part. 2, Surd, concl. 419, num. 12, fol. 3. Reges const. in lib. 1, de Filijs officialium, lib. 2, num. 4. Rodan. de spolijs, quæst. 17. à num. 35,

38 Y no es de fundamento, quando se alegue por la parte del Patron, que lo que diò por dotacion fue suficiente: pues consta lo contrario por la misma Escriptura, o alegare que quando no lo fuese el dicho Convento, conforme el tenor de la Escriptura, hizo donacion pues esta (como està probado) no la pudo hazer, ni pudo tener ningun efecto.

39, Y siendo assi, que entre los bienes proprios de las Iglesias, o Conventos, uno dellos es el dar el Patronato del dicho Convento, o Capilla mayor pues es lo que mas se estima. *Et ius Patronatus est ius honorificum, & honerosum, & utile alicui in Ecclesia competens, prout illa fundavit, doctavit, vel construxit, &c.* que declara muy bien Abb. in cap. 3, de iure patronat, & Rochus in suo tract. de iure Patrona. per totum, y este derecho del Patronato los sagrados canones llaman Patron, *ad similitudinem Patronatus legalis verum etiam quia Ecclesiæ illius patrocinium aut tutellam suscipere videretur*, el que es Patron, *unde etiam advocatus dicitur, aut custos, & quandoque vice Dominus, vel Guardiam habens*, sicut colligitur ex cap, Quia Clerici, ubi Glos. *Et ex cap. praeterea il. 2. de iur. Patronat. & ex Codice in singulis, in fin. de statu Monacho, & cap. generali de elect.* Y que se repute el ius Patron. entre los bienes immobles de la Iglesia lo dize Castro Palao tom, 2, disp. unica, de reverentia debita, §. 5. num. 1. ibi: *Constat ius Patronatus inter bona immobilia, vel saltem mobilia pratiosa computandum esse.* Y assi no se puede enagenar sin

las condiciones,que pide el derecho para enagenar bienes Ecclesiasticos inmobles,como es comun opinion, Sesse Tragone,decis,121,n.12. Quarāta verba alienantia, & alij, Y en esta materia de no poder enagenar los bienes de la Iglesia por nombre de alienacion se entiende qualquier acto: *Quo dominium directum transfertur, vel utile, aut usufructus, aut ius in alterum, ac proinde non solum venit venditio, aut alius contractus gratuitus, vel onerosus, quo rei dominium in alterum transferatur, verum etiam hipoteca, locatis ultra trienium infeudatio, & contractus emphiteuticus*, ut per Rodoan. de alien. rerum Eccles. q. 2, Suarez tom.5. de censur. disput. 22, sess. 60. num. 6, Mar, Alt. in simili tract. tom, 2, disp. 16, cap. 2. col, 3, Azor instit part 2. lib. 9, cap. 1, quæst, 2. Filiutius to. 3, tract. 44 cap. 2. Y de paso se note, que la sagrada Congregacion de los señores Cardenales interpretes del Sancto Concilio Tridentino anuente, & approbante, la Sāctidad de Vrbano Octavo a los 7. de Septiembre de 1624, revocò todos los previlegios hechos a qualquiera Religion para enagenar sus bienes, ibi: *Cuiuscumque Ordinis, & Religionis, etiam si aliàs ex peculiari privilegio, & consuetudine facultatem alienandi habent, perpetuo interdicimus omnium rerum, & bonorum immobilium, ac pretiosorum mobilium alienationem, omneque pactum per quod ipsum dominium transferatur census perpetuos, seu vitalicos hypothecam locationem, & condutionem ultra trienium concessionem in feudum, vel emphyteusim prater quam in casibus iure permissis*, porque fuera de los q̄ estàn permitidos por derecho, el dia de oy se requiere expressa licencia de la sagrada Congregacion, como ella misma lo determina en el dicho decreto, q̄ refiere Barbosa in pastor. alleg. 95. n. 60.

40. Pues todos los Doctores combienen, que *ad validitatem alienationis rei Ecclesiasticæ duo copulativè requiruntur, causa iusta in casu licito, & forma, & solemnitas legitima*. cap. 1, de rebus Eccles. in alienand. in 6, Clement. 1. eodem titulo, cum vulgaribus. y es comun opinion. Rod in tract. de rebus Eccles. alienand. quæst, 51, cap, 7, num. 21, Cob. lib. 2, variar. cap. 17. n 2. *Et hac forma omissa non valet alienatio*, Afflict. decis. 107. & decis. 85. Vinc. de Franch. decis. 35. y latamente Franc. Sarmiento Rott. Romanę Auditorem in tract. de redditibus Ecclesiast. part. 1, cap. 2, Videatur. Las causas justas, para poder enagenar son quatro, *la necessi-*

necessidad, la utilidad, la incommodidad, y la piedad, Glos. in sūma 12, quæst. 2. Abb. in cap. Nulli, de rebus Eccles. alienādis, vel non, Rebuff. in compend. alienationis, rerum Eccles num. 9. y latissimamente Rodoan. in eodem tract. q. 19, 20, 21. 22. & quæst. 51. cap. 22. Y a estas quatro causas se reducen todas las demas, que se cōtienen en derecho dicta Glos. quæst. 2, & in cap. 2 in verbo, casibus de rebus Ecclesiast. in alienand. in 6. La necessidad, y utilidad se equipara en el derecho, cap. 1. de rebus Ecclesiast. in alienandis, in 6. & Clement. 1. eodem titulo, Abb. citado, & in cap. fin. de rebus Eccles. alienandis, *Et utilitas Ecclesiæ debet plene probari, & non statum assertione alienantis*, Bart. in l. Si facto ff. de castrense pecul. Federicus de Senis consl. 1403. Alex. cōs. 160. num. 3. lib. 6. Roland. consl. 15, n. 19. lib. 1. Rott. decis. 181. num. 3. part 1, & decis, 465, num. 1 eadem parte, 1, diversorum: *Nec sufficit, quod negotium utilitèr sit ceptum, sed requiritur Ecclesiam fieri locupletiorem*, l. Si pupilli in fin. ff. de negocijs gestis Archidiaconus, in d. cap. sine except. num. 5. & in Glos. sed Non ne, 12. quæst. 2, & ibi. Laurencio de Rodulpho num. 14, *Et ista utilitas de tempore alienationis dèbet probari evidens, idest, clara, & indubitata*, Bald. consl. 256. vers. Præt ea, Corn consl. 244. n. 3, lib. 2, Bart. consl. 4. lib. 1, *Propterea non sufficit, quod Ecclesia non fuerit damnificata, sed requiritur lucrum de tempore alienationis*, d. cap. fine exceptione 12. quæst. ubi, Velen. n. 1. Gemin. num. 2, vers. Si in hac quæst. Immol. in cap. Ad aures, num. 1, de rebus Eccles. nō alienand. Rotta in Bonense devolut. a 16, de Noviembre de 1621. Coram Domino Coccino, y es comun.

41. Que esta utilidad, que pide el derecho no se hallase en la venta del dicho Patronato es tan claro, y manifiesto, que nadie lo puede negar, y consiguientemente la dicha Escriptura del Patronato, como hecha contra la utilidad, y provecho del dicho Cōvento, se á de declarar por nula, porque aunque dieramos alguna diferencia entre la alienacion, que haze la Iglesia de sus bienes por causa de necessidad, o por causa de utilidad, como la ponen Federico de Senis in consl. 249. num. 2. Rebuffo in compendio alienàtionis, num. 72. Y la Rota Romana decis. 65 divers. n. 4. & 23 volum. 2. todos convienen, que aunque se haga la dicha alienacion por causa de necessidad, y no de utilidad no

no à de ser en ninguna manera con daño de la dicha Iglesia: *Imo non sufficit instantem necessitatem probari, nisi utilitas probetur*, como lo notan Avendañ. de censib. cap. 64. num. 5. Fachin. lib. 2. cap. 77. Mascard. de probat. concl. 1166. n. 8 Cardin. Mantic. de tacitis, lib. 8. tit. 15, num. 2. Martinez l. 22. Glos. 2. num. 7 tit. 11. lib. 5. Recop. Y por eso no será de consideracion si se alegare, que la dicha escriptura la hizo el Convento por la necessidad, que tenia, siendo verdad, q̃ el fin principal fue la utilidad de tener Patron, para hacer la dicha Capilla mayor, y ponelle renta suficiente, y para amparo del dicho Colegio, y q̃ le ayudase en las necessidades: pues este fin se tiene en los Conventos en dar los Patronatos. Todo lo qual á faltado en este caso.

42 La solemnidad legitima, que pide el derecho para ser valida la enagenacion de los bienes Ecclesiasticos, contiene quatro cosas por derecho, *Authoritas Prælati, tractatus, consensus Capituli, & subscriptio singulorum saltim per notarium*, de que tratan latamente los DD. Abb. in cap. 1, de ijs, quæ fiunt á Prælatis, Rebuffo citado a num. 9, usque ad 24 & 64, usque a 99. Rodoan. citado a quęst, 24. usque ad 48. & Barbos. de universo iure Ecclesiast. cap. 30, y en otros lugares.

43 Siendo el primer requisito, para que fuese valida la dicha escriptura del Patronato, que precediesen los tratados, e informacion de utilidad, y conocimiento de causas, si era util, o no el dar el dicho Patronato, porque a esto se terminã los dichos tratados, no constando, como no consta, de que uviesse estos tratados, o por lo menos uno, por solo esto la dicha escriptura fue nula, aũque no tuviera otros defectos, como se determina in authentica, o ius porrectum, Cod. de sacrosanctis Eccl. cap. sine except. 2. quæst. 2. cap. 1. iuncta Glos. de rebus Eccles. non alienand. lib. 6. Rebuffo in compendio alienationis, num. 11. cum sequentibus, & à num. 80, Rodoan. de reb. Eccles. non alienand. rubri. de tract. Cobar. lib. 1, variar. cap. 17, n. 1, y otros que cita Bonacina, tractatu de alienatione bonorum Eccles. disp, 2, quęst. unica, punto 4, num. 1. Suarez de Religione tom, 4, tract. 8, lib. 2, cap. 27. num. 8. Barbosa de universo iure Ecclesiastico lib. 3, cap. 30, de rerum Ecclesiarum alienatione, num. 7. & in tom. 5. collectanea, in d. cap. Sine excep-

exceptione, num 3. & in Pastorali allegatione, 95. Todos los quales afirman, con otros muchos, y es comun opinió. que si por lo menos no ubo un tratado para dar el dicho Patronato, la escriptura que se hizo fue nula, y por tal se debe declarar.

44 Lo qual es verosimil, aunque ubiera cien años, que la escriptura estuviese hecha del dicho Patronato, ex doctrina Bart. comunmente recibida in l. falsam. Cod. Si ex falsis, q prueba muy bien Antonio Ginense en su practica, quæst. 124. Videatur, y en la quest. 127. tratando en proprios terminos si la enagenacion de los bienes Ecclesiasticos aun hecha con todas las solemnidades, que pide el derecho, y confirmada por su Santidad, y afirma, que en qualquier tiempo que la Iglesia pueda probar que fue agraviada en el dicho cótracto, se á de restituir á la Iglesia: y es expressa sentencia de Panormitano in cap, cóstitutos, num. 8. y da la razon: *Quia decretum superioris inducit præsumptionem, quod omnia sint legitima acta, ut in dicta, quod ibi notat Bart, Cod. de præd. decur. sine decreto, non alienandis lib. 10. tamen non inducit præsumptionem iuris, & de iure, unde potest probare contrarium, ut in dicto cap. Constitutos, & in l. Siquidam,* y es verdad, *quod ex causa generali datur restitutio adversum rem iudicatum si constet de errore Iudicis manifesto,* ut in l. Si mater. Y assi en qualquier tiempo que conste el agravio, y lesion, que tubo la Iglesia en el contracto, se à de restituir, aunq se ayan guardado todas las solemnidades, y estuviese el dicho contracto confirmado por su Sentidad. Veanse las decisiones de la Rota de Seraphino 1125. Pap. bonorum, y 508. Placentina bonorum, y es comunmente recibida en los Tribunales Ecclesiasticos, y practicas, que la enagenacion de qualesquiera bienes Ecclesiasticos, aunque esté hecha por autoridad de su Sanctidad, y confirmada, *si defficit causa alienandi, necessitatis, vel utilitatis est ipso iure nullo,* como lo tiene la Glos. penult. in cap. 1, de in integrum rest. Abb, in cap. sua, de ijs, quæ fiunt á Prelato sine consensu Capituli, Socin. Senior cons. 29, lib. 1. & cons. 52. lib. 4, có otros muchos, que cita, y sigue Mantic de tacitis, & ambiguis, convent. lib. 4, tit, 7. num. 55. y es comun de los DD. y como dize Barbosa in collect, ad cap. hoc ius porrectum Cod. de sacrosanct. Eccles. n. 6. *Ecclesia potest dicere contractũ*

null um

nullum ex deffectu solemnitatis.

45 No es de consideracion, que la dicha escriptura esté jurada por el Convento, porque cóforme doctrina comũ, quando ay ley, que prohibe algun contracto, y lo dà por nullo, y esto se haze por la publica utilidad, es opinion de todos, que no se confirma el dicho contracto con el juramento, como lo nota Bart. l. Si quis pro eo, num. 8. ff. de fideiuss. & Corne. cons. 135. num. 24, iuvat Theorica Bald. cons. 250. considerandum est, lib. 5, y el mismo Bald. cons. 148. n, 9, lib 1, afirma: *Quod quando statutũ reprobat contractũ cum bona causa, & aqua est nullius effectus iuramentum ad confirmationem talis contractus interpositum*, y es cierto, que *cum contractus tamquam fraudulenter statuto laicorum infirmatur, etiã accedente iuramento minimè confirmare*, ita Bart. in l. Omnes populi, num. 25. ff, de ius patronat. qui ita iudicatum vidisse, reffert Bald. auth. sacramenta puverum. num. 5. Cod. de Si adversus vend. & ibi Paul. n. 11. Sali. & Ias. n. 84. qui dicit ita se habere communem sentent. Rom. cons. 12. viso facto num. 1, & sequentib. Alexand. cõs, 58. viso instrum, num: 4. & 8. lib, 1. donde afirma, que la opinion de Bart. es comun, y verdadera, y se à de sentenciar por esta parte, Curt. Sen. cons. 43. super contingentia. n. 35. Caro, Ruin. cons. 55, 1. videndum, num. 22, & seqq. lib. 1. & alij, quam plurimi. Y quando por el mismo instrumento consta del perjuycio. *Nihil prodest iuramentum, quod aliâs præcitum fuisse non constare, quam ex solo illius instrumenti, tenore, & assertione, & sententia*, Bart. in l. Si quis pro eo, n. 13. ff. de fideiuss. quien sigue Baldo in cap. Cum contingat, num. 19. & ibi Abb. num. 26. de iure iurand. Alexand. cõs, 95, in fine, vol. 1, & cons. 30. volum. 5. Leo de pignu, cnos. 77, n. 8. Todos los quales, con otros muchos, concluyen: *Quod si ex dispositione statuti non datur fides in instrumento, iuramentum in eo contemptum inefficax redditur ex deffectu probationis, cũ in eo casu, quemadmodum deffecit probatio contractus deficiat, & probatio iuramenti.*

46 Añadese à lo dicho, que *cum iuramentum vires non conferat contractus, sed secundum eius naturam reguletur*, l. fin. C. Non numer. pecun. l. fin. Qui satisd. cog. cap. Quemadmodum, §. Illud, de iur. iurand, Cobar. cap. Quãbis pacto part. 1, §. 3, n. 10. Gutt. de iurament par. 1, cap, 37. per totũ. D. Ioseph,

D.Ioseph Vela dissertat.iur.decis.10,num.9.Ripa, l. Qui Romæ, §.Duo fratres,num.13.de verbor. oblig. Menoch. cons.358,num.11.& cons.27,num.49,Leo. dissert. Valét. 144 Ruin.cons.16.num.14.vol.2. Decian.Resp. 10, num. 73.vol.1.Mant.decis.270.num.9,latè Cened.pract. q.30, num.31,y 32.Fontanel.de pact.nupt.p.1,Glos.21,num 83. Molina de primog.lib.4,cap.2,num. 56. *Si contractus est nullus etiam iuratus non subsistit,sed absque viribus,& potestate remanet,cum operatio contra legem sit,quo casu nec validatur, nec confirmatur iuramentum*,Socin.Iun.cós.44 num. 71, lib. 2,Angel.cons.160 Fusar.de substit.quæst.38,num.19,y20, Hipol.Remin.cons.566,num.163.principalmente *Si prohibitio legis à iuramenti in personam contrahentis dirigitur*, como es en nuestro caso,cum ex Bart in l. Siquis pro eo, de fideiusor.Immol.cap.Cum contigat, num. 96, de iur. iurando,Rodrigo.Suarez in l.1,tit.de las arras,lib.2,for. q.3, Ceballos commu.quæst.200,Menoch.cons.918,num.32.

47 Que estè prohibido,que en el enagenar los bienes de la Iglesia,sin las condiciones,y calidades,que pide el derecho,que esto pertenezca al bien publico, no es dudable y que juntamente irrita los dichos contractos, tampoco se puede dudar,y asi no se puede revalidar la escriptura, ni tener fuerça,aunque se interponga juramento,y como se dixo en el Concilio Lateranense,*vt habetur in cap. 1, de ijs,quæ fiunt à maiori parte Capituli non iuramenta,sed potius periura sint dicenda,quæ contra vtilitatem Ecclesiæ sunt*,como lo es enagenar los bienes de la Iglesia sin las solemnidades,que piden,y todas las circunstancias,que pone para enagenarlos se dàn por forma,Ancarr.cons.241,num.6,in fine Dec. cons.612,n 6,Alexand.cons.82,n. 3, lib. 1. y es comunmēte recibida,de todos los Doctores,in Clement.1,verb. Inhibentes, de iure Patronat Felino in cap.cum dilecta.n.6, & alij,y faltando qualquier de las cōdiciones,y calidades, que pide el derecho para enagenar los dichos bienes de la Iglesia,todos convienen,que es nulla la dicha enagenació *Et forma adeo ad unguem servari debet,ut nihil addi,vel detrahi potest absque actus corruptione,l.1, §. Opus nobum, ff. de novi operi munit.*Sebastian de Medicis,regul. 7. ampliat. 4,pag. 289.*Nobalius*,quæst.forens.lib.1, quęst. 61, n.2. & quæst. 560, num. 15. ubi : *Quod neque in melius aliquod de forma*

mutari

mutari potest.

48 Ademas, *quod dolus præsumitur in eo qui contrahit cum aliquo sine debitis solemnitatibus iuris*, Crabet. conf. 193, n. 2, & conf. 871, num. 21, & conf. 889; Ploto de in lite iurand. §. 5, n. 50, & §. 60, Menoch de præsumpt. lib. 5, præsumpt. 3, num. 79, cum sequentib. Masc. de probat. conclus. 1004, n. 19, cum sequentib Farinat. in praxi crimin. q. 89, á num. 88, donde en el num. 90, afirma, *quod hæc præsumptio dicitur iuris de iure, & sic probationem in contrarium non admittit*. Y en el num 91. afirma, *quod hinc dolus præsumitur in eo qui contrahit cum minore sine solemnitatibus requisitis à iure.*

49 Pues siendo cierto, que el Convento es menor, y no se guardaron las cōdiciones, que pide el derecho para enagenar los bienes de la Iglesia, fuera de ser la escriptura nula, y no poderse validar con el juramento, está por la parte del Convento la presumpcion *iuris de iure*, y no se debe admitir probança en contrario por el Patron; pues consta manifiestamente de los dichos defectos.

50 Añadese a todo lo dicho, que la dicha escriptura no esta confirmada por nuestro Padre General, y Difinitorio, como era preciso para obtener el Patronato, y establecer las Missas perpetuas, como consta de nuestras leyes, 1. part. cap. 7, de voto paupertatis, num. 14, donde tratando como nuestros Conventos, y Colegios pueden admitir las Missas perpetuas pone la forma, y lo primero, que establece es *ut fiat precedenti consensu in scriptis, exhibito a nostro Difinitorio, quem mature prebeat, & non nisi consulto Provinciali, &c.* Y establece, *quod si quis aliter, quam prædictum est, memoriam, sive aniversarium aliquod instituat, sive alio modo cum Monasterijs nostris aliquem ineat contractum, tunc poterit acceptari dummodo quam primum fieri possit id Difinitorio denuncietur, & usque licentiam obtineat*, y añade, *quæ omnia, & singula, ita precipimus observari ut quidquid omissis his conditionibus, at aliqua earum fuerit atentatum nullius sit, & roboris nullamq; obligationem inducat.* Donde no constando que la dicha escriptura de la venta de la Capilla estê aprobada por nuestro Padre General, y Difinitorio, como no consta, la dicha escriptura es nula, y esta es la practica, que á tenido mi sagrada Religion para dar Patronatos, y memorias perpetuas, que siempre à sido necesario consentimiento de nuestro P. General, y

Difinitorio,

Difinitorio,y afsi se avia de hazer en esta, y por no averse hecho *est nullius roboris,&c.* por queel dicho nuestro Padre Fr.Blas de San Alberto Difinidor general,y Visitador ,q̃ era entonzes,aunque pudiese dar la dicha licencia era preciso la confirmacion de nuestro Padre General , y Difinitorio,y no constando,como no consta,que nuestro Padre General,y Difinitorio confirmò la dicha escriptura,no pudo perjudicar al Convento,y aunque diesemos,que lo niego,que estuvise comfirmada, tampoco fuera de ningun valor,y efecto pues no se guardaron las condiciones, que pide el derecho para enagenarbienesEcclesiasticos,que estan referidas, porque ni la confirmacion le diera mas eficacia,ni pudo suplir sus defectos,mas de lo que por derecho podia,y le permitia,y ella por si podia obrar , como lo resuelbe en proprios terminos.Iuan Maria Novarius, lib. 1,variar,quæst.38,num.12.in 1 part.donde respondiendo a una trransacion, confirmada por su Santidad,dize: *Neq̃ obstat,quod super tali transactione adest assensus Apostolicus,nam ille non opitulatur,quia non operatur, nisi adconvalidandam trãsactionem à Capitulo faciendam,convalidatque transactionem eatenus,quatenus vires se extendunt cum assumat vires illius actus,super quo aponitur,sicut stipulatio,ut dicit Camer.in cap. Imperialem,fol.52.de prohibit.feudor.alienat.per Federic. & sic remanet actus convalidatus in ijs,quæ singulare interesse non concernunt secundum vires illius actus super quo interponitur, ad secus in ijsque singulare interesse omnium Clericorum Capituli concernunt.*

51 Y esta resolucion tiene conocidos fundamentos en derecho:*Videlicet confirmationem non posse extendi ad nullitates obstantias,vel deffectus non expressos,vel mencionatos inarratione*,que se prueba ex l.Aurelius,§,Testamẽto,ff. de liberat. legat.l Quædam,ff.de iure codicilliorum,y lo nota Bald. in l.Adversus,num.3,C. Si adversus,rem iudicam. Gail.& Græcivæs lib.2,observat.cap.1,num.2. Cabrè. con otros muchos, que reficre consf. 668. num.8,lib.4, Reminald, consf.194.num.59.lib.2,Mandel.de Alva,consf.365, num. 2,lib.2. *Et quia Princeps nunquam censetur confirmare contractum de transactione, in qua dolus,vel fraus,vel inormissima lassio intervenerit.* Y la confirmacion,participa de los mismos defectos, *Et sic nullum sortitur effectum*,l.fin.ff.de constitut.

Principis, l. Cum Testamentum, 8. C. de iur. & facti ignorātia, l. Non dubium, Cod. de legibus, Glos. in l. Si Patronus, §, Patronum. verb. Fabiana. ff. Si quod in fraude Patro. l. Si constas, ff. de appellat, Bart. in l. Privilegia. Cod. de sacro sanct. Eccles. Bald, in l. 11, absentis, num. 21. Cod. Si cert pe tatis, & in l. In contractib, num. 15. C. de non numer. pecu, Anchart. cons. 394 num. 3, y 4. Alexand. cons. 32. num. 1, vclum 2, Gozandin. cons. 27, num. 23. Ias. in l. Si ita stipulat. § Chrisogonus num. 48 ff de verbor. oblig. Cabr. cōs. 592, num. 27, vol. 4, D. Valençuel. cons. 69. num. 143. *Ubi quod confirmatio, est nulli, ubi est nullum confirmabile*, & cons. 32 num. 108. *Ubi quod confirmatio statutorum non trahitur ad invalida*, & comprobat Molina de Hispan. promog. lib. 4, cap 9, num 33.

52 De que se sigue, que aūque estuviera la dicha Escriptura confirmada por nuestro Padre General, y Difinitorio no era suficiente para que el dicho contracto, y escriptura fuese valida; pues la dicha confirmaciō no podia suplir las nullidades, que por derecho tenia la dicha escriptura, por no averse guardado las condiciones, y forma, que pide el derecho para enagenar los bienes Ecclesiasticos, y por esta causa fue nula ipso iure, y en este caso no puede aver prescripcion pues no ay possesion. Todo lo qual notó doctamente el señor Doctor Don Iuan de Escobar á Corro, que oy es Fiscal del Consejo supremo de la Santa Inquisicion en el 1. tom tract. 1. en que doctamēte prueba *Nullam differentiam adesse inter forum conscientiæ, & forum exteriorum, &c.* En el articulo 2, num, 42, fol. 71, dize que la alienacion que se haze de los bienes Ecclesiasticos sin las solemnidades, que pide el derecho es nulo en el fuero exterior, è interior, y en el num. 44. añade: *Et retinentes rem aliquam ex prædictis alienatam sine solemnitatibus iure præscriptis, uti possessor malæ fidei tenetur eam restituere una cum fructibus*, cita a Camill, Borrell á Lara, y Hermosil. y Bonacina. Y en el num. 45. dice: *Etiamsi alienata fuerit pro evidenti Ecclesiæ utilitate, quæ velit causa ad alienandum requiritur, & ea extante, quod interveniat solemnitas non una sine altera*, porque como emos dicho â de intervenir causa legitima, y juntamēte guardar la forma del del derecho. La misma doctrina buelbe a repetir en el num. 69, usque ad 103. y acaba el n. 104. fol. 79;

con

cō eſtas palabras, *quarta, quod ex huiuſmodi contractibus alienationib⁹ Eccleſiarū ſine debitis ſolẽnitatibus,nec trãſfertur poſſeſſio,nec dominium,ut notant DD.in l,Siquis ante de adquir. poſſeſ. & accipientes præſcriptione non acquirunt dominium,ad quam neceßario requiritur poſſeſsio,cap.ſine poſſeſsione de reg.iur.in 6.ita ex pluribus tenet Pelaez 3.maiorit.queſt 9,ſub num. 83.in ult. edit.* Pues ſiendo cierto,que en el contrato del dicho Patronato no ſe guardaron las ſolemnidades,que pide el derecho y no intervino cauſa legitima, y fue damnificado el Cóvento,y como notó bien Bellamer.in cap. Sine except. 12,quæſt.2,verſ.Quod non ſit dubium,& ibi Gemin n.12, *Non eſſe Eccleſiæ utili vendere rem pro pretio quod valet, ſed quod debet, ſuam ſortem meliorare, & aliquid lucrari,* ſequitur Imol. in cap.Ad aures,de reb.Eccleſ. n.1.Farin. deciſ.430. num 2.in recent.Riccius in praxi Eccleſ.to.1,tit de alien. rerum Eccleſ.verſ.cauſa,§.Amplia,ſecundo, el dicho Patronato ſe á de declarar por nulo,y la dicha eſcriptura, no obſtante,que aya paſado tanto tiempo pues en eſte caſo no ſe dá preſcripcion: pues no pudo aver poſſeſsion, y ſe ſupone mala fe,*& ad malam fidem,* que excluye la preſcripcion,lo miſmo es *rem ſcire poſſe, aut debere ſcire,* Bart. Bald. Cephal. Socin.Ang. Salicet Alberic.& alij que refiere,y ſigue Maſcard. concluſ.1003.num.36.de probationibus.

53 Añadeſe a lo dicho la regla del derecho tan ſabida: *Non firmatur tractu temporis, quod de iure ab initio nō ſubſiſtit,* de reg.iur.in 6.cap.Quod ſicut de electi. l. Quod initio. 30.& C.pen.ff.eodem tit.Rot.deciſ 26 de procur, in antiquis,con los demas Autores, que cita Barboſa in collect. ad ipſam regulam,el qual advierte muy bien, que el acto que de ſu naturaleza,y principio fue nullo,el efecto de nulidad. *Nunquam ceſſa etiam ſublata cauſa,* l,ultim.in princip. ff.unde liberi,con los demas Autores, per Tiraq. in tract. Ceſante cauſa,limitat.12, in princip.& limit.19.y aunque algunos Autores àn querido entender la dicha regla, que el dicho acto nulo,por la confirmacion del ſuperior tiene fuerça,y viene a ſer valido;pero como advierte muy bien el miſmo Barboſa citado: *Intellige eſto, quod actus prior nullus fuerit ipſo iure, tunc enim, non agatur de ipſius convalecentia, aut confirmatione, ſed de creatione alterius novi.* Y en la dicha ſentencia *procedit tantum ad effectum, ut actus idem à principio*

nulliter

nulliter gestus confirmetur, & valeat, ut ex tunc. Y assi nunca el primer acto, que fue nullo se confirma *nullum enim, quod est, confirmari non potest.* Menoch. consi.350. num. 19. Surdus. de aliment. tit.8 previleg.22. num. 34. & decis. 530. num. 11. Molin, de primog. lib. 2. cap. 7, num. 7. *Nam confirmatio semper refertur ad id quod est validum.* Surd. decis. 289. num. 8 y 9. Abiles ad cap. 17, prætor. verba Probat. num. 7. Rota decis. 11. num. 3. ad Farinat, part. 2. recent. Aguft. de Barbos. in collect. ad cap. Cum dilecta, 4. num. 29, de confir. utili.

54 Y si bien se considera la dicha escritura, y Patronato con la carga perpetua, que se puso de Missas, este caso està decidido en la Rota in una Aretina Capellaniæ, seu iuris Patron. a 16, de Diciembre de 1504. y a diez de Março de 1595, Coram Domino Seraphino, de que haze menciõ Garcia de beneficijs 5 part. cap. 9, n. 60. Postio que trae toda la dicha decission, tom, 2. decis. 521. y fue el caso, que uno intentô obtener un Patronato de un Hospital, y en el dicho Hospital se dixese cantidad de Missas perpetuas, y cõsiderando la Rota lo que diô, que no fue suficiente, declarô la Rota, que no le pertenecia el dicho Patronato, sino q̃ se avia de llamar bienhechor, *Et sic ius Patronatus potius cõpetere Hospitali cui donata fuerunt bona, ut posset habere Cappellanum, qui pro ipsius donatoris anima celebraret ex quibus donata fuit Cappellania, quam ipsi donatori.* Pues no constava del sussiciente dote, para uno, y para otro; que es nuestro caso in terminis: pues el dicho Patron la limosna, que diò, no siendo suficiente para tener el titulo de Patron, conforme a derecho, lo que diò se à de entender, que fue por la obligaciõ de Misas, y no suficiente para Patronato: *Et æquiparatorum eadem est dispositio.* l.1, ff. de legat. 1. Glos. in Siquis servo, C. de furtis, & in cap. Si postquam. §. final. de elect. in 6. Bart. y otros in l.1. ff. de leg. 1. Con lo qual me parece è satisfecho a este segundo punto.

PVNTO TERCERO.

Que aunque no tuviese ninguna nulidad la dicha Escriptura del Patronato, se à de recindir el dicho contracto por aver en el lession inormissima, no obstante el juramento.

55 PArece, que este punto, supuesto, que se trata de recindir contracto, supone verdadera venta, y como

como emos dicho en el num.28.los Patronatos de las Iglesias,que tienen los seglares,es derecho espiritual,y lo mismo el de la sepultura,como consta del cap. Abolende. de sepultur.donde es conclusion cierta, que *precium abcipi non potest pro terra Ecclesia, in qua est sepeliendus defunctus.* Y supuesto esto parece,que no se puede tratar de lesion inormissima:pues no pudo aver contracto.

56 Para cuya determinacion,se à de suponer,que por derecho civil,qualquiera podia edificar sepulcro, o sepultura en lugar proprio,y que por el mismo hecho, que enterrava en la tal sepultura,o sepulcro algũ cadaver,quedava la sepultura por cosa sagrada,*& locus sepulchri Religiosus erat* l.2,cũ similibus,C.de Religiosis domib,y se pruebade el §.Locus 10,instit.de rer. divisione. pues aviẽdo dicho ibi: *Locus autem in quo edes sacræ sunt ædificatæ etiã dirupto ædifitio sacer adhuc manet. ut & Papinian. scripsit*,y luego prosigue el ¶ siguiente. *Religiosum locum unusquisq; sua voluntate facit,dum mortuum infert in locum suum.* Desuerte,que por derecho civil estas sepulturas,o sepulcros,en que se uviessen enterrado algunos muertos se haciã Religiosos,*& nullius in bonis erant*,l.1,ff. de divisione rerũ, melior textus,de iur. in l.in rem.23,§.1.de re vendicat.ibi:*Loca sacra, item Religiosa,quasi nostra in rem actione peti non possunt*,§,Nullius instit. de rer. divisione. l.12.y 13 & sequẽti tit.28,part,3 exornant Marc.lib.3, latum,cap.3. Con. lib.3.cap, 1. num. 2, Alciat.lib,9.parerg.cap.15.y 19 Alex.lib,6.genial.cap.14. Sigon.lib.1,de antiquit.iuris civilis,Romano cap.8,Pinel. in Rubrica de bonis maternis 2.part. n. 4. y assi no se podian comprar,ni vender estos sepulcros,y sepulturas aten toiure civili,ut latè,& elegantér probat Molina lib. 1,de primog.cap.24 num.39.ubi a num.38.omninô videndus aquien refiere,y sigue Facundes de iustitia, & contractib. in tract. de traslatione dominij per emptionem,& venditionem,lib,5.cap,19.num.12.in principio.

57 Pero por el derecho canonico no procede lo referido:*imo quambis quis mortuum inferat in sepulchrum sepulchrum ipsum non eficitur Religiosum,nisi authoritate Episcopi ad huiusmodi usum deputatũ fuerit*,ex cap. Ad hęc de Religios. domi,ubi communitêr scribentes, & notat Glos. in cap. In Ecclesiastico,verbo Si terram,13,quęst.2. Innocentius, &

& Doctores

& Doctores in cap. Abolendę, de sepulturis, Decius, qui plura reffert, in cap. 4. de iudicijs. num. 5. post Felin. ibidem num. 4. docet Molina dicto, cap. 24, num. 38, Facundes d. cap. 19 num. 12.

58 El Padre Suarez de Religione tom. 1, tract. 3. lib. 4. de Simonia, cap. 14. num. 22, afirma que la compra de la sepultura, y lo mismo es del Patronato, se puede salvar muy bien de la obligacion, *Quod nullus alius ibi sepeliatur*, y que por este respecto, y obligacion *ex parte Clericorum seu Ecclesiæ posse, vendi saltim authoritate Prælatorum Ecclesiæ*, porque esto no está prohibido, que *aliud est vendere sepulturam, quod prohibetur, aliud vendere obligationem non sepeliendi alium, undè neque tunc venditur aliquid spirituale, neque spirituali anexum. illa enim obligatio est onus accidentaliũ, quod stimabilẽ pecunia est.*

59 La comun opinion de los Doctores, es que quando después de hecha la Iglesia, cõ autoridad del Obispo se adquiere derecho de sepultura, aunque sea verdad, que conforme al cap. Abolende citado, no se puede vender, ni ser en conmercio la dicha sepultura, *hoc procedit respectu iuris principalis sepulchri, quia est anexum rei spirituali, non verò respectu preèminentiarum, videlicet quod sepulchrum sit privativũ Patrono, & successoribus, & sit in loco preèminenti Ecclesiæ*, y que ninguno se pueda enterrar en el *quia tunc est mere temporale, & potest vendi absque vitio, & labe simoniæ*, como lo notã los Doctores in cap. Abolende, & ibi Barbos. Garcia de beneficijs, 5. part. cap. 9, num, 137 in addition. ubi reffert. ita decisum fuisse, Diana resolutiones mor. part. 2 tractu 1. Miselan resolut. 57. Barbos. de Parroch. cap. 56, n. 16. el qual cita a otros muchos, Guttier. de gavel. quæst. 9, num. 24. y 25. Lother. de re beneficiali, lib, 2. quæst. 4. n. 10, y 11. Rota, Pharinac. decis. 561, num. 1. part. 1. in posthum. Melch. Phębo Lusitano decis. 8. y 9. ubi num. 13. resuelbe, *quod usus se. ulchri hereditarij est pretio stimabilis, & vendi potest, pro debitis defuncti*, y en el num. 14. *Subdit, quod non solvitur gabella de venditione sepulturæ ratione situs, vel dignioris loci.*

60 Lo mismo procede en la Capilla de la Iglesia, *quia ratione huius preèminentiæ est quod mere temporale, & licitè potest transferri, & vendi*, como con otros muchos lo tiene Garcia citado, dicto num. 137. Guttierrez dicta quæst. 6. num. 26 donde dà razon *quod usus Ecclesiæ hoc admisit*, que

latamen

latamente prueba Lother citado lib 2.quæst.4.num. 13.y 14. *ac per consequens potest in eis fieri executio*, como en propios terminos lo tiene Phæb.decis. 8.num8.y 9.y 11 .cum sequentib. donde dice, que assi está determinado, y recibido, y es practica del Consejo supremo de Castilla; como lo á decidido en muchas ocasiones, in causa creditorum Marchonionis de Vñon, el qual tenia la Capilla mayor del Monasterio de San Agustin, *Iussus fuit vendi pro debitis fundatoris.*

61 Y si el dicho Patronato es anexo algun maiorazgo, o erencia *Nulli dubium est transire in creditorem, vel emptorem, cum universitate bonorum*, cap. Ex litteris, de iure Patronat. Garcia citado, cap. 9, num. 10, y 11. cum sequentib. Ripa de simonia part. 1. art 4 num. 38 y 39. pag. 8. a Mangilio de evict quæst. 127. num 6. & sequentibus: *Etsi Iudex in executionem sententiæ potest mitere in horum iniurium possessionem tam quam bona accessoria*, Mieres tertia part. queſt. 11. num, 10. in secunda evisione, donde de la doctrina de Bald. dice, que el Iuez seglar *Mitens aliquem in possessionem hereditatis videtur mitere in possessionem iuris Patronatus*, Garcia citado cap. 9, num. 27 el qual habla in sentencia confiscatoria, que se comprehẽde el *ius Patronatus bonis confiscatis anexum*, aquiẽ sigue Salgado de Regia protect. part. 4. cap. 10. num. 107. cum duobus seqq Barbosa in collect, ad cap. Ex litteris, de iure Patronatus, num. 8. usque ad 10, & in cap. Cum Bertoldus de re iudic. num. 3, vers. Secũdo colliges, Parlador. lib. 2. cap. fin. 5. part. §, 3. num. 54.

62 De que se colije, que en la dicha escriptura, que se hizo del Patronato de la Capilla mayor de Mançanares puede intervenir lesion inormissima, y assi por esta causa se debe recindir el contrato, y no es de consideracion, que la dicha Capilla mayor no estuviese labrada entonçes, porque puede intervenir lesion, aunque al tiempo que se hizo el contracto no la uviese, com o lo afirma de la doctrina de Anania Dec. Pinel. Osualdo, Horosco, Ant. Thesaur. Geronimo Laurentio, y otros, Cancerius, lib 2, variar. cap. 1. num. 253, y dize, que assi fue determinado, y juzgado, porque puede sobrevenir causa en que se pueda hallar la lesiõ aunque al principio no la huviese, y por eso se debe recindir el cõtrato, como lo nota Esforcia de restitut. 2. p. q. 57,

art.3,per totum,y se confirma expressamente, ex textu in l.Etsi sine,§.Quęsitum,de minoribus,ff.donde se determina,que *et ad lucrum restitutionem concedendam*,y el contracto está perfecto,y complecto,*qui plus licitatur*. Luego se á de mirar al tiempo sucesivo?y es celebre la doctrina al intento,que trae Ant.Natta,cons.548 num.36.donde dize, q̃ lo que comunmente se afirma,que para la lesion se debe atender al tiempo del contracto,se debe entender quando el contracto se perficiona en un instante,y no depende de acto sucessivo;pero si depende, como es en nuestro caso: pues lo que se dio fue para labrar la Capilla,y assi hecha la dicha Capilla se à de computar si ubo lesion, porque se à de regular segun la calidad del tiempo,*quando respicit futura tempora*;ita Mandellus,Albensis cons.34.num.26.Dec. cons.335.per totum Giptius decis. Brun. 44. n. 47. Mõte Acueva in resp,pro uxoris amita ad finem decis. Arag, n. 166,Cancarran.cons.47.num.15.y 16.Seraph. de previlegijs,iura previleg.48.num.95.Cancerio lib.2,variar. cap. 1,num.253.y si se haze un arrẽdamiento por muchos años en que al principio se conciertan de dar cada año tanto,aũ que al principio quando se hizo el contracto no uviesse lession,y fuese su justo precio,despues en manifiesta lession se debe recindir contractn,como expressamente lo tiene Syn.in l.Licèt,Cod.de locato,ubi etiam Salicet. num. 5. Albaro cons.17 num.10.Avenda.de sensib.cap.46.nnm.4 Gironda de gabel.part.12.num.32.Pinel.in l. 2, C. recindenda,3,part cap.1.num.27.Brito in rubrica de locato,2. part §,2,n.25.& in cap.Si propter sterelitatem, num. 60. y por eso se debe limitar la ley Si voluntat.lo tiene Pinell. de la doctrina de Panormit.Dec.Alexand.Iass.Rub.in l.2. y 3.part.cap.4.num.14,y 15,Cod.de recind,y la prueba cõ la ley Cum Pater,77.§.donatione,ff. de legat,2, tomando el argumẽto de *personis ad res,seu de ultimis voluntatibus ad cõtractus,quod valet principio*, institut. notese la palabra de el dicho §.Donationis,ibi:*Non enim quæri opportet,cumque de supremis quis loquatur,sed in quem voluntatis intentio dirigitur*,que es lo mismo,que decir,que no se à de considerar el contracto,que de presente se haze sino al tiempo,que perfectamente se efectua:pues aqui mira la intencion de los cõtrayentes,y assi aunque parezca al principio contracto

que

no lo es, sino promifsion de cōtracto, que no es cōtracto, l. Qui pecuniam. 30. ff, Si certum petatur. l. Si pœnam, 68. l. Si quis stipulatus, 122. §, 1. ff. de verborum obligat. Bart. in l. singularia, ff. Si certum petatur. & in l, Si pupillus, ff. ad legem falsidiam, y hablando de venta, y compra lo tiene Mudæus in l. 2. num. 2. de contrahenda emptione, y Pichardo in principio de emptione, & vendit. num. 11. y 12. porq̄ aunque entendamos que la venta està perfecta, y acabada quanto a la obligacion; pero como puede sobrevenir lesfion, constando della se deshace el contrato, esta misma sētencia tiene Matienç. cō otros muchos, que cita, in l. Prima Glos. 4. num. 3. titulo 11. lib. 4. Recopilat. por estas palabras: *Limitatur tamen nostra conclusio, nisi traditio rei, vel executio negotij conferatur in futurum, tunc enim non attenditur, ut tēpus venditionis, sed executionis.* La misma sentencia tiene Cācerio, con otros.

63 Pues siendo afsi verdad, que quando se hizo la escriptura no estava labrada la Capilla mayor, y lo q̄ se diô fue para labrarla es precilo, que se mire lo que costôla Capilla mayor de labrar, y lo que vale, y de alli se à de reconocer la lesion, si la ubo, no quando se efectuò, sino quando se persicionò, y se acabò la Capilla, y de aqui infiero yo tābien que pudo aver ignorancia justifsima al principio, entendiendo que era suficiente en el Prelado y comunidad, y por esta causa, como està dicho, recindirse tambien el contracto,

64 Pues en nuestro caso, probandose claramente la lesfion, se debe recindir el contracto, cōforme todo derecho l. 2. C. de recindenda vendit. cap Cum dilecti. de emptione. & vendit. l, 55. tit. 5. part 5. l. fin. titu. ult. part 6, l. 5, tit 11, lib. 5. Recopil. de que tratan largamente Hermosilla in l. 56. tit. 5. part. 5. Glos, 4 Barbosa in collect. ad cap. secundum de recind. vendit, tom. 2. in C. dōde en ciento, y quarenta y nueve numeros, trata todaslas ampliaciones, y restricciones, que tiene esta ley, y el mismo in collect. cap. Cum dilect. de empt. & vendit. en 39. numeros buelve a referir la misma materia, y en el num. 8. dice, que tiene lugar en todos los contractos, que se celebran con buena fe, sin exceptar ninguno.

65. Qual sea esta lesfion inorme tratan los Doctores

ſobre las miſmas leyes citadas, y Barboſa in d.l.2. de recindenda, en el num, 109. dice: *Emptor autem ultra dimidiam deceptus dicitur, ſi provaberit iuſtum pretium per re empta dediſſe, & ultra pluſquam iuſti pretij dimidiam partem, veluti, ſi rem iuſto pretio valentem ad ſummum centum pro quingenta, & uno emit.* Lo miſmo es del vendedor. Veaſe a Hermoſilla in d. l.56. tit.5. part, 5, Gloſ. 11 y 12, a num.3. y 4. y Barboſa citado en el num.110. tratan, que tanto deba de ſer el exceſo del precio mas de la mitad; dice, *die ſufficere, quod ſit in uno denario, ſeu nummo, vel in aliquo minimo*, y cita muchos Doctores, lo miſmo repiten in collect. cap. Cum dilecti, y eſta es la comun opinion.

66 Ay otra leſsion, que llaman enormiſsima, que dolo equiparatur, y ſu accion dura por 30. años. l. fin. tit. fin. p.6 En que conſiſta eſta enormiſsima leſsion andan varios los Auctores, Hermoſilla refiriendo opiniones, d. Gloſ. 11. à num 6. & num 8. dice, que es enormiſsima leſsion *quando valiendo la coſa mas de dos mil ducados, ſe vende por mil*, y en el num.11. *Quod arbitrio Iudicis relinquitur, quod leſsio enormiſsima dicatur.* Y la practica de los Tribunales: aſsi inferiores, como ſuperiores, oy es que ſi la coſa vale otro tanto precio mas de lo que ſe diò por ella aya leſsion enormiſsima, como valiendo mil ſe venda por dos mil, y Barboſa cap.2. de recindenda, citado, en el num, 111, refiere ſeys opiniones. La primera, que aquella es leſsiõ enormiſsima, *quæ in toto, vel quaſi toto contingit*, y cita los Auctores deſta opinion. La ſegunda, *quando cedit in triplo, vel quadruplo.* La tercera, *quod duplum excedit*, como ſi una coſa vale 30, ſe compra por 10. La quarta, quando *rem valentem duo millia, & trecentum aureos pro mille fuit vendita*, y una coſa, que vale 25 por diez. La quinta, que *dimidium rei valorem excedit.* La ſexta dice que ſe dexa al arbitrio del Iuez. El ſeñor don Iuan Baptiſta de la Rea, tom.2. de ſus deciſsiones Granatenſes, deciſ. 68. n.8. dice, q̃ la opiniõ, q̃ tiene, y por ella à juzgado muchas vezes, es, que la enormiſsima leſsion ſe a de conſiderar *in duplo àliquam deceptũ, vel triplo*, y aſsi dize. *Ego ſemper abhorruit Iudicium arbitrio relinquere, quaſi nimis poſsit indulgere, & occaſio irrogandi iniurtam prebeatur.* Veaſe a Caſtro Palao tom.3. de relaxactione iuramenti, diſp.3 punt.4. a n.1 cum ſequentibus.

67 Y es de advertir, conforme la resolucion de Iacobo Cancerio, que refiere, y sigue Matienço in l.1, tit.11.lib. 5. Recopilat. Glos.8.num.43 donde dice: *Quod ad hoc ut renunciatio legis 2 Cod. de rescindenda operetur, requiritur quod sit deliberata, & facta in instrumento separato a venditione, alias enim remedium legis secundae nihil prodesset*, y como ordinariamente suelen hacer los Escrivanos semejãte renunciasion de la dicha lei en las ventas, y compras, que se hacen en la escriptura dellas nõ se renuncia la dicha ley, como lo notò muy biẽ Cancerio lib 3. variar. cap. 15. num. 294. vers. adebeat, conferre Hermosill. ad legem. 56, tit. 5. part. 5, Glos. 11. y 12 num. 24. fol 322. column 4.

68 Y es indubitable, que quando en el contrato interviene lesion *enormissima ultra dimidium*, se presume dolo en el contrahente, *cum ex alieno patrimonio lucrum intendat in tàm gravi excessu & sic non obstante renuntiatione potest intendere remedium legis secundae*, como con muchos Autores lo prueba Cancerio lib, 1. variar. cap. 13. num. 25. ver. quę nõ potest, pag. mihi 285. in secunda editione, con otros muchos que refiere Hermosilla in d. Glos 11. y 12 numero 49 cum sequentib. y en el num. 57. refiere, que in praxi, muchas veces se à determinado, Thoro in Conc. unico post vota decissiva, num. 42. l. 500. tiene este mismo parecer y dice ser practica, y por todo derecho no solo civil, Real, y canonico, sino tambien natural, y divino està prohibido, *locupletari cum aliena iactura*, como se prueba per vulgaria iura, que refiere Pichardo de novilit. communicat, inter virum, & uxor. num. 73. y es comun axioma, como refiere Barbosa axiom. 139, & Velasc. lit. L. num, 81 y en tanto esto esto es verdad, *ut lucrum scienter capiens cum iactura alterius in dolo esse dicatur*, in l. 1. §. Aut impupilum depositi, l. Si quis mancipis, 17. §. Proculus ait, de instit. act. con otros muchos Auctores, que refiere, y sigue Marc. Giurb cõsuet. Senat. Mesaniæ, cap. 1. Glos. 8 num. 64. part 1. Y el cõprar, y vender à de ser con equidad, y no aviendola *ex se prabũm est, nequaquam liceat bono viro*, como lo dice la Glosa in l. Semper in contractibus, de reg. iur cuya doctrina es admitida de los Doctores. Vease al intento, a Strahan de mercat. 2 part. num. 7. Ferrat. cautel. 4. num. 3.

69 Y hallandose en qualquier contracto esta lesion

enormissima, es comun opinion de los Doctores, que ni la renunciacion de la dicha ley, y aunque la escriptura estè jurada, no obstante esto se debe recindir el contracto, y aũ esto lo estienden muchos a la transaccion, que en todos los demas contractos es sin controversia. Greg. Lopez l. 56 Glos. 12 ver. & limita. & intelige, tit. 5. part. 5, & l. final. tit. fin. part. 6. Roland. consl. 59. num. 25. Afflict. decis. 80. n. 5. & decis. 322, num. 9. Cagnol. hic num. 87. & 88. Pinel. par. 3. cap. 1. num 7. & Padill. num 32. Laurent. Kirchon. commun, opin. centur. 3. concl. 8, & cent. 4. concl, 8. Villalob. commun. verb. iuramentum, num. 137. Anton. Cabrer. commu. lib 2. tit. de arbitr. concl. 3. num. 41. & 44. & lib. 3 tit. de iure dot. concl. 1. num. 8. & 11 & tit. de emptione, cõclus. 1, num. 86. Bursat. cõs 75. num. 5, lib. 1, Grammat. decis. 76, num 12, Ioan, de Iose Ludovico concl. 73, ampli. 2, Cacheran. decis. 41, num. 8, Capr. in suis regul. cap. 87, a n. 126. Cobar. in cap. Quambis pactum, part. 4, §. 4, num 5, & lib. 2, variar. cap. 4, num. 5, Ant. Gomez tom. 3. variar. cap. 2, num 20, y latissimamente Galerat. de renunt. cent. 2, renunt. 102, num. 24, Burato decis, 75, n. 6, y 8, & decis. 116, num. 15, Ceballos commu. q. 115, num. 4, & quest. 171, n. 1, Castillo controvers. lib. 2, cap. 22. num. 36, 41. y 53, donde con aprobacion de casi todos los Doctores refiere, y sigue: *Quod non potest dari cautela, ut lessio enormissima excludatur*, y en el num. 60, *Quod equaliter procedit in maiori, quam in minori*, y Barbosa in collect. ad legem rem maioris, de recindenda, &c num 130, aviendo referido esta opinion comun dice: *Quorum resolutio vera est quambis huic lessioni enormissime esset specifice, & in amplissima forma iuramento renunciatum, nã non obstante huiusmodi renunciatione poterit renuntians contractum impugnare*, Cagnol, y Padilla, Grammat. y Molin. *Et licet renuntiatio geminata fuerit, atque ex intervalo processerit.* Cita a Finel. a Boerio, y no es necessario absolucion del juramento, Fachineus lib. 8, controv. cap. 120, con otros muchos Autores, que cita.

70 La qual doctrina corre, *Etiam contra tertium poseßorẽ, quia in enormissima lessione consideratur dolus*, l. Si superstiæ, §. de dolo, *Cuius interventu contractus a principio corruit, & perpetuo res vendita perpetuo peti potest.* Roland. cons. 60, a n. 62 lib 4, Vicente de Franches decis. 665, n. 7, Gasp, Roderico

de

de annuis redditibus, lib. 1. quæst 14. n. 62. Giurb. decis. 105, num. 17. Gabr. Pereira decis. 15. num. 3. Y aunque sea verdad que entre dolo præsumpto, y verdadero ay algunas diferencias notables: *Nulla tamen probabilis potest constitui inter unum, & alterum cum agitur de nullatione contractus*, Ioseph Ludovico Perus. decil. 18, num. 62, Cephar. cons. 405. n. 23, lib. 3, Molina de primogenis. lib. 2. cap. 3, n. 18. Surd. consl. 40, num 42. infine, & 43. Menoch. consl. 412. n. 22, Borrell. consl. 4, num. 6 Fachinet. controversl. lib. 2, cap. 26, versl. Movet secundo, *Quoad effectus enim dolus præsumptus dolo vero, & ex proposito æquiparatur*. Roland. consl. 7. à num. 42, lib. 3. & consl. 60. num. 66 lib. 4. Surd. consl. 49. n. 39, y 40.

71. Tambien se supone, que quando en el contracto interviene esta lesion enormissima, *ignorantia præsumitur, quia in læsione ita magna, quis non censetur consentire*. ut per Dec. consl. 583, num. 3. Ant. Gabr. commu lib. 3. tit. de emptione, & vendit. concl. 1. num, 103, Cobar. lib. 2, variar. cap. 4, n. 22. Burg. de Paz, in cap. Cum causa, num. 20. de empt. Menoch. de præsumpt. lib. 6, præsumpt. 23. n. 38, Matienç. in d. l. 1. Glos. 8, num. 40. in fin. *Qui omnes, in læsione modica scientiam præsumi conveniunt*.

72. Tambien se debe notar, que si el vendedor en la venta, que se hizo se halló enormissima lesion, que el comprador á de bolver la cosa con los intereses, y assi se á de sentenciar, porque de la dicha venta *præsumitur dolus* ita Gam. Lusitan. decis. 40, y el num 94, num. 6 Gom. á Leon. in sua cent. resp. 19, Parlad rerum quotid. lib. 2 cap. final. part. 5, § 16, num. 13, Ant. Fab in suo cap. 4, tit. de rescind. vendit diffinit. 3, & 31, Fontanel. de pactis nuptiar tom. 2, claus. 7, Glos. 2, part. 5, num. 59, y 60, Ceball. quæst. 763. num. 43. vers. Si vero, Mastrill. Sicil. decis 33, num. 12. & *Non solum tenetur restituere fructus, a die contractus, quos percepit, sed & eos, quod percipere potuit, ut observatur in quolibet alio malefidei possessore*, Ant. Fab. d. diffinit. 3, & 31 Fontal. citado num. 59. & 160 Giurb. decis. 105, num. 1, & alij: *Et sic non debet lapsum temporis adiuvare*, cap. fin. de consuetudine, a donde en el cap. 1, de restitut in integr. in 6. *In casu prævaricationis admittitur prorrogatio quadrienn*, y esta sentencia es comunmente recibida, cum Glos. in cap. 1, final. de restitut. in integrum,

in 6,

n 6.& ibi omnes Ant.Abb.Immol.in cap penult. de reb. Eccles non alienand.Alex.conf.47.lib.5,& 150.lib.6,Anchar.conf 136,Ias.conf.54,lib.1,Roman. conf.136, Natta conf.525;lib.3,Cravet.de antiq. temp. part. 4, num. 61, fol. mihi 295, y latamente Sforcia Odo,que refiere a otros part.1,quæst.19,art.7. Y por esso no es de consideracion, q la dicha escriptura aya que se otorgò cinqueta y tres años interveniendo lesion enormissima,como lo advierten los Doctores citados.

73 Y aunque sea verdad,que se dexa al arbitrio del comprador,o vendedor,quando se trata de recindir el contracto por lesion,o suplir el precio justo,o restituir la cosa cõprada,ut per Ias. in l.2,num.143,Cod.de iure,& emphyt. Anton.Gabr.tit.de emptione,& vendit conclus.1.num.2. y 3. Castill.controvers lib.2.cap.8.num. 9,ubi ait : *Quod ideo emptori datur facultas suplendi pretij, & eius electione res relinquitur, quia emptio nõ peccat in substantia, sed potius iusta est, & perfecta, ex eaque factus Dominus ipse emptor, ut eam a se invito avelli leges non permitat, nam si quid est in eo negotij vicij non in ipso contractu est, & sic rescindi non debet emptori invicto, sed in pretio, quod id circo satis est suplevisse usque ad iustum.*

74 Pero esto se limita quando en el contracto intervino lesion enormissima,que en tal caso *nulla datur electione emptori suplendi pretium*,ita Anton Faber. in suo Codig. lib.4 sub tit.36,diffinit 3, y 30. Fontanela citado tom. 2. claus.7,Glos.2.part.2,num.50,y 60.y esta es la mas comũ opinion , y practicada , y se á de estár al arbitrio del leso.

75 Y si es verdad, que el valor de las cosas, que se compran, y venden.se prueban *ex instrumentis venditionum aliarum rerum similium existentium iuxta rem venditam*, como lo tiene Mascard.de probat.conclus.658,num.9. Franc. Mari.decis.844.num.38.part.1,Cęs.Barz.Bonon.decis. 22, n. 14,Bapt.Lup.in l.2.Cod.de pactis inter empt. §.5. n. 112, vers.2,probatur Rota decis.34,num.final.part.1.recent. q aũque sea verdad, que *in domibus, & adificijs ex redditibus non probatur pretium*,ex Natta conf.332,num.4. Surd.conf 151 num,70,Stephan.Gratia.discepiat.cap.600. num. 3, cum seqq. Gregor. XV. decis 553, num. 7. & ibi, Beltramin. num,16. *Negari enim non potest quin adifitiorum habenda sit etiam consideratio*, Iuan Garcia de spensis, cap.4. num. 19

Gracian.

Graciano citado n. 5. Ant. Fab in suo C. lib. 4 tit. 30, de racind. vend. num. 4. in Glos. y para nuestro caso para ver si se dió el justo precio de la Capilla se à de mirar el precio, que se le dà por las demas Capillas mayores y el edificio, y costa della.

78. Todo esto supuesto, que en el dicho contracto, y venta de Capilla intervino lesion enormissima es tan manifiesto, y claro como consta del hecho, que se propuso al principio, porque siendo verdad, que el precio solamente de la fabrica, que costô, y vale mas de cinco mil ducados, no aviendo dado, sino solamente dos mil y quatrocientos ducados es enormissima lesion, Añadiendosele a esto las condiciones, que puso de tanto precio, y valor, como fueron, que à los lados de la dicha Capilla mayor no a de aver otras Capillas colaterales ni se puedan fundar, siendo verdad que quando se dá el Patronato de la Capilla mayor en mi sagrada Religion, y en las demas Religiones no se prohibe, ni se entiende, que no se puedan poner altares colaterales y estos se edifican dẽtro de la Capilla mayor, y se dan a otras personas particulares por precios grandes, y el poner la tumba perpetuamente encima de la bobeda de la Capilla, y apartado particular con reja para las mugeres de los Patronos, y no poder enterrar en la dicha Capilla a ningun Religioso, ni poder poner en el retablo de la dicha Iglesia las armas de mi sagrada Religion. Son condiciones de tanto valor, y precio, que a ningun Titulo que el dia de oy pretendiese la Capilla, no se le diera con las dichas condiciones, sino fuese por alguna grande obligacion, y satisfaciendo amplissimamente al Convento, y el dia de oy uviera quien diera por el dicho Patronato quatro veces mas de lo que diô el dicho Patron, y como dixo bien Iuan Baptista Asin tract. de execut. cap 15. num 7. *Minorem petentem restitutionem adversus rei suæ venditionem esse audiendum, si alius plus offerat, quam res vendita fuit*, y en toda nuestra sagrada Religion no se hallara Capilla con los gravamenes y condiciones, que esta, siendo verdad, que ay muchas Capillas de Titulos, y otras personas graves, y que las àn dotado suficientissimamente, y dexado renta perpetua.

78. Y si a todo esto se allega la obligacion de decir perpetuamẽte por los dichos Patronos, y sus difuntos veinte y quatro Missas rezadas, y seys cantadas con Ministros, y tres oficios de difunctos de nueve lecciones, y que en todas las dichas Missas à de poner la cera el Convento, en el altar mayor quatro velas, y sobre la tumba, y entierro otras dos, y que las dichas Missas cada una aya de tener su respõso, si fuerẽ rezadas rezado, y si fuerẽ cãtada,

cantado

cantado, solamente esta dotacion de Missas con la dicha carga no la acceptarà nuestro Difinitorio el dia de oy, aunque se diera dos mil ducados de principal: pues hagase el computo del precio, q̃ diô por la dicha Capilla mayor, con las condiciones dichas, que si queda al arbitrio del Iuez el conocer, qual sea lessio enormissima, ningun juycio prudente dirà q̃ en el dicho contracto no intervino lession enormissima en opiniõ de todos, y si como emos dicho el valor de la cosa que se vende se â de mirar de las escripturas, y el precio, que se dà por los dichos Patronatos, claramente se conoce, que en toda mi sagrada Religion no se hallarà Patronato, que se aya dado por tan poco precio, aun quitando todos los gravamenes, y condiciones con que se diò este dicho Patronato, y mas siendo este de los mas graves de Castilla la nueva por el Colegio de Artes, que tiene, y tanto numero de Religiosos, como sustenta, y lo que se dio por el de tan poca consideracion, y como se determina in auth. cap. Sicut alienatio, de sacrosc. Eccles, & ibi communiter DD. *Ecclesia nihil potest acquirere ex quo ipsa oneretur ultra quam acceperit*. Vide Tiraq. de previleg. piæ causæ previieg. 88.

79 Allegasse a todo lo dicho, que todos los Patronatos piden de su naturaleza, siendo por via de dotacion, que le queden reditos para poder por lo menos reparar la dicha Iglesia, o Capilla mayor, como muchas vezes lo â determinado la Rota, como refiere Possio tom. 2. decis. 844. donde afirma ser sin controversia, que el Patron, que lo es por razon de dote, que dá a la Iglesia, aunque la aya fundado està obligado a dejar reditos para su reparo, y este dote se juzga por tan necessario, que muchos gravissimos Doctores afirman, que no se puede prescribir, como tampoco el dote, que se da, pro matrimonio carnali, que es *In præscriptibiles, quia est in alienabilis*, Instit. quibus alienare nõ licet, post principium, ut toto titulo, ff. de fundo dotali, & l. Si fundum, eodem, & l. Vbi lex, ff. de usucap. & in l. in rebus, §. Omnis, Cod. de iure dotali, y si es verdad, *Quia dos, & pia causa equiparantur*, cap. 1. §. Donare qualitèr olim fundum alienare poterat, in usibus feudorũ, y latissimamente Bart, in l. 2, §. fin. ff. de donat. & in l. Si ego, ff. de iure dotis, Everard. in loco a dote ad piam causam: *Imo etiam maiori favore, quia maior utilitas publica versatur in sacris, quam in dote mulieris, quæ propter bonum publicum habet multa prævilegia*, cap. ius autem, dist. 1. *Et validissimum est argumentum, de dote ad Ecclesiam, vel ad aliam piam causam*, cap. 1. §. Donare, qualitêr olim fundum alienare poterat, Baldo in l. Sicut, Cod. de obligat. & actionis, &

& l. Má-

& l. Mandatum, Cod. Mandati, Paul. Cittandinis in tract. de iure Patronat. in 3. part. 12. quæst. 2. Secundæ causæ, Lambertin. in eo dem tract. 8. art. 5. quæst. princip. 1. part. 1. lib. donde pone muchos previlegios, que le convienen al dote de la muger, que se àn de estender a la Iglesia, y afirman, que el dicho dote de la Iglesia es mas previlegiado, que el de las mugeres.

80 Ni es de consideracion la razon de diferencia, que señala Bald. Novell. de dote, part. 1. cap. 1, num. 8. *Quod mulier vivente viro nō potest agere, & ideo cōtra eā non currit præscriptio, sed dotem ad ministrat maritus*, porque lo mismo corre, y se á de decir respecto de la Iglesia, considerada *per se tamquam uxor. quia Prælatus eius sponsus administrat, & ideo, ne contra eam debet currere præscriptio*, el Prelado se dice *Verdadero esposo*, cap. 2. de trāslat. Prælat. cū aliis. Y la Iglesia es verdadera señora del dote, *& Prælatus exemplo mariti administrat, & recipit fructus.* Y assi corre la misma razon.

81 De todo lo dicho se convence la justicia de nuestro Colegio de Mançanares: pues el dicho Patron no tiene la possession pacifica de los 40. años: pues esta se â interrumpido muchas vezes, y el dicho Colegio â querido hazer otra Capilla mayor, y dexar por pies de la Iglesia la Capilla del Patron y se quexo a N. P. General. Y otras muchas vezes los Padres del dicho Colegio an hecho contradicion al dicho Patron, con lo qual se à interrumpido la quieta, y pacifica possessiō de los 40. años, como està dicho en el num. 15. y es expressa doctrina de Baldo in l. Naturalitèr, n. 7 ff. de usucap. Ang. in l. Cum notissimi, §. Immo, & illud, num. 6 de præscript. 30. annorum, Abb. in cap. Illud, n. 21. de prescript. Ioan. Philip. cons. 43. num. 27, vol. 2. Ant. Natta cons. 107. num. 2. vol. 1. ibi: *Ubi autem ante completam præscriptionem fuisset contradictum, vel præstitum impedimentum, &c.* Alex cons. 108. lib. 2. num. 4. & 6. Tuschus tom. 2. concl. 586. num 45. fol. mihi 443. Signorol. cons. 70. num. 21. fol. 48. Y aunque ubiera tenido la quieta possession de los 40. años, (que negamos) no tuviera la prescripciō: pues como està dicho se requieren sesenta años, y aun estos no bastan, sino 100. Y la dicha Escriptura tubo t[illegible]dos los defectos referidos, y fue nula ipso iure, y la inormissima lesion, que intervino en el dicho contracto: *Et tunc alienationes nullas esse declaratur & non rescinduntur nulla data electione emptori.* Anton Faber. in suo Cod. lib. 4, sub tit. 36. diffinit 3, & 30. Fontanel. de pactis nuptiar tom. 2. claus. 7. Gloss. 2 part, 2. num. 50. & 60. & alij. Y por esta causa los Dichos Patronos, aunque se allanen a dexar l[illegible] Capilla, y que le buelvan lo que se diô por ella, no es suficiente [illegible] la

ele[illegible]

elecciō pertenece al dicho nuestro Colegio o hazer a los dichos Patronos, que suplan lo que falta, o desminuir de las Missas, y de mas preeminencias, o como le pareciere: pues al dicho nuestro Colegio le combiene la dicha eleccion. y no al Patron.

83 Y siendo esta causa Ecclesiastica, y es comun sentimiento de los DD. q̄ *Deceptionem intra dimidiam iusti pratij non esse permissam in foro conscientiæ, quia in isto foro serbanda est lex naturalis, & divina quæ mandat nequis super grediatur, neque circum veneat in negotio fractum, & consequenter, ut in contractibus serbetur iustitia commutatiba*, como lo prueba Barbosa in collect. ad l. rem maioris, Cod. de resc ind. vendit. a num. 114. del comun sentimiento de los Theologos, Canonistas, y Iuristas, que cita, y en el num. 116. dize *Hac sententia, ut communior ita verior*, y como advierten muy biē Cæph. de simulat. contractu, num. 24. y 27. Cremen in l. rem maioris, citada, num. 159. vers. Si postea, Burg. de Paz in cap. Cum dilecti num. 19. Farinat. fragm. crim. part. 1. ver. decipere, num. 50. y 51. principalmente tiene lugar, *quando urgente necessitate ductus fuit ad carius emendum, vel vendendum, nam tunc, & si sciat veri valoris incō trahetne læso, non operatur, quim lædens in foro conscientiæ lessionem reficere teneatur*, y es indubitable, que la causa principal que nuestro Colegio tubo para dar el Patronato con tan excessivas cargas, y por tan poca cantidad fue la necessiddd, que tenia, y mas el censo del Patron, é impossibilitado el dicho Colegio de pagar los docientos ducados de los reditos, *& valet arg. de foro conscientiæ ad iudicialem*, Glos. verb. Pacto prope finem in cap. Si diligenti de foro comp. & in cap. Omnes utriusque, verb. Legare, & in cap. fin a. verb. Permitimus, de pœnit. & remis. Valero de differ. inter utri. forum, post prçludium, in regula a quo desumpsit Barbos. loco commu. 50. num. 1. Por todo lo qual esperamos la sentencia en nuestro favor. Y a todo lo que se opusiere por la parte contraria en contra de lo alegado; por ser tan clara la justicia de nuestro Colegio de Mançanares, me obligo a satisfacer, y a ella pertenece. y a la elecciō del dicho Colegio, conforme a derecho la equidad, y satisfacion del dicho contracto en utilidad propria por ser bienes Ecclesiasticos. Salva in omnibus. &c.

Fr. Iuan de la Virgen.